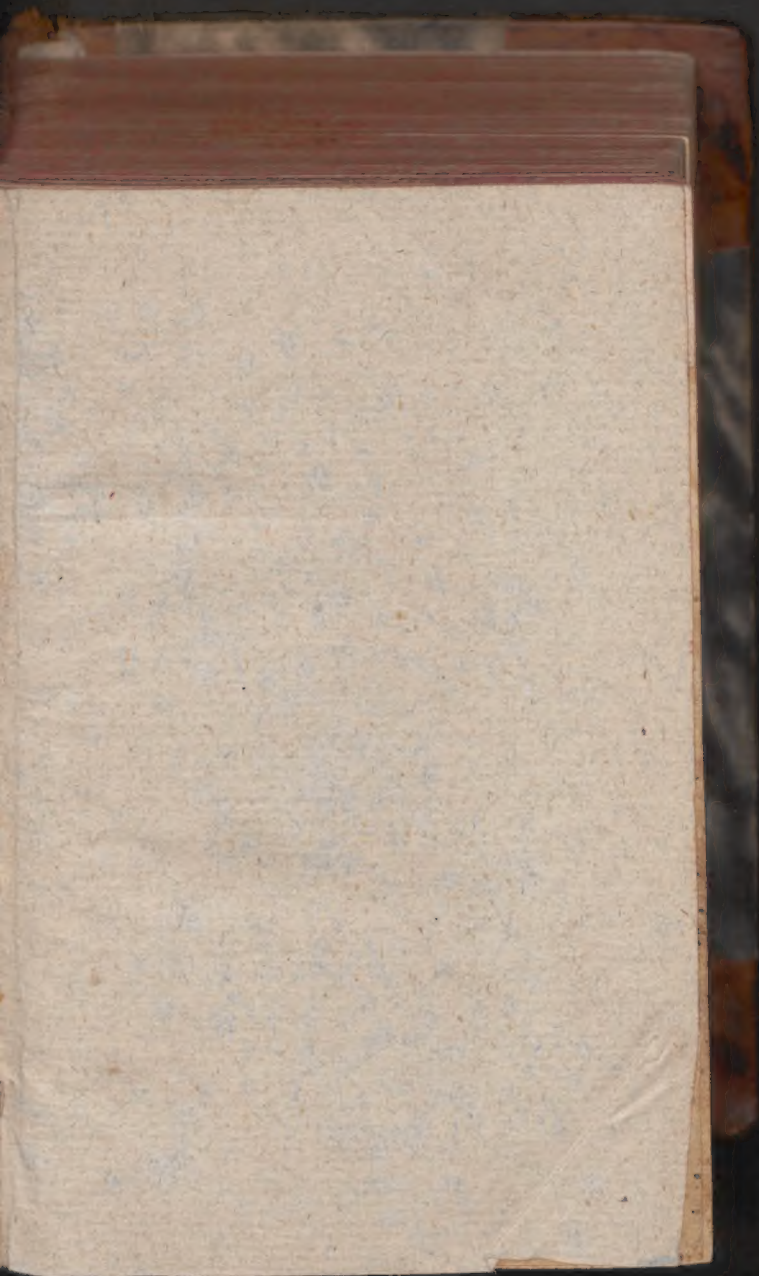
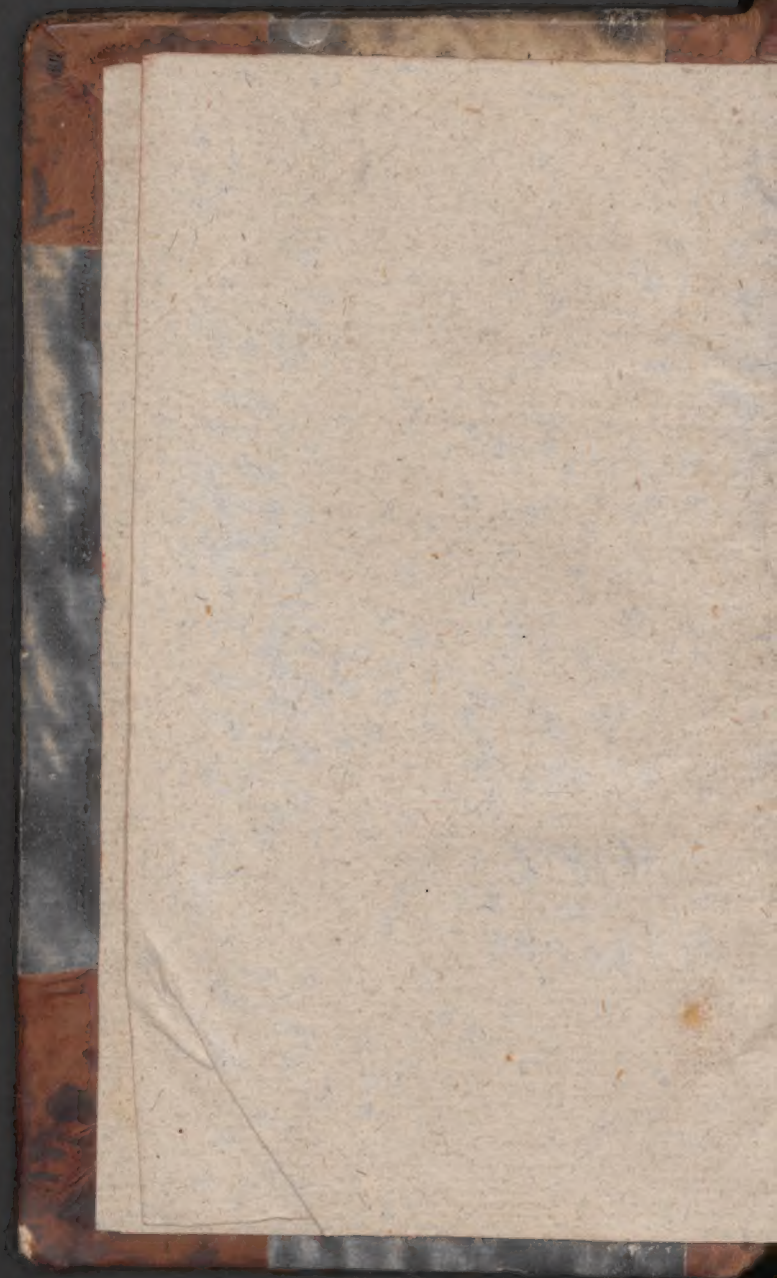


H. 1. 17





INSTITVTIONVM
IMPERIALIVM

ANALYSIS, ET

*pp. Eremitarum Selecta.
Sarnaldulensium
Eremit. Vigrensis.*

I. V. L. PACIO A BERIGA
I. C. AVCTORE.

Postrema editio recognita & aucta.

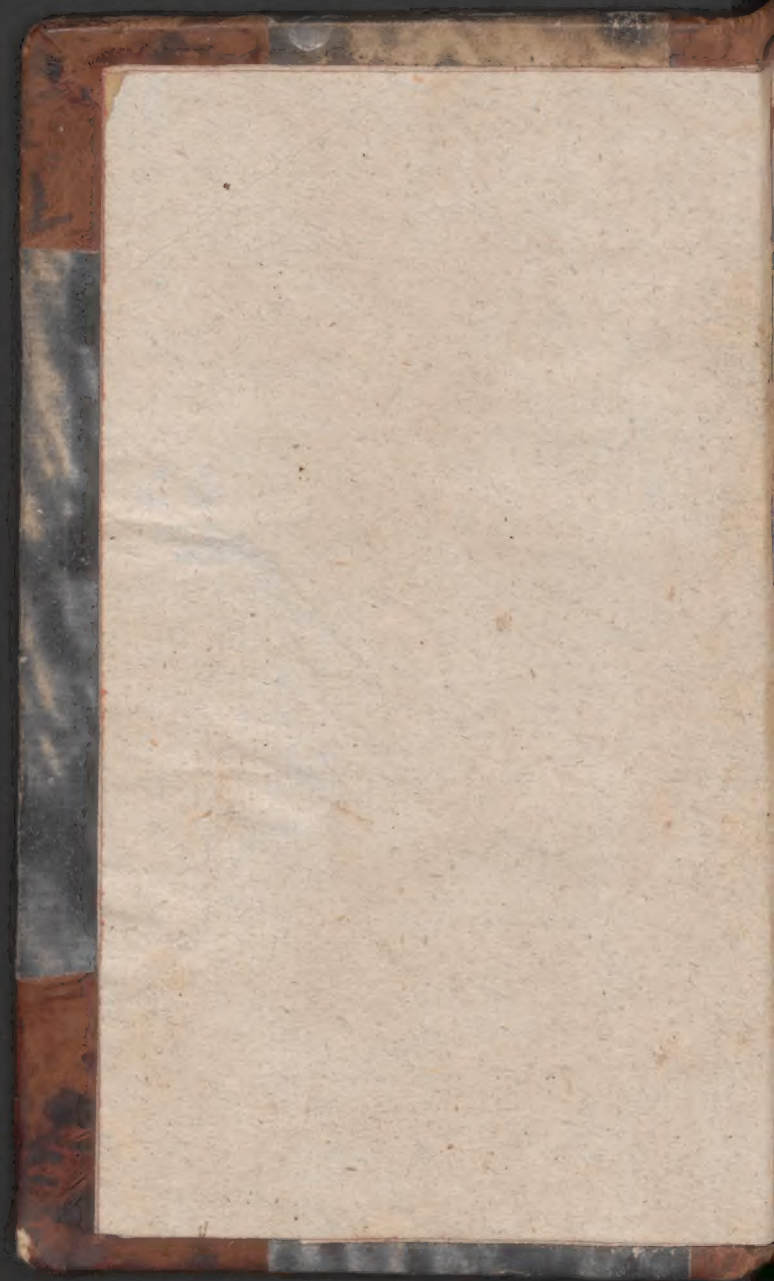


LVG DVNI,

Apud BART. VINCENTIVM
sub signo Victoriae.

M. DC. XXI.

Cum priuil. Caesar. Majest. & Christ. Galliar. Regis.



IVL. PACIVS NIC.
FABRICIO DOMINO
DE CALAS ET DE PEIRETS,
Regio in Supremo Prouinciæ Se-
natu Consiliario designato,

S. P. D.

INSTITVTIONVM Iu-
stinianearum libellum longè om-
nium, qui de iure conscripti
sunt, utilissimum esse ac maximè necessa-
rium; eosque opera pretium facere, qui in
eo perlegendo assiduè versantur, ac prima
iuris elementa, immò totius ferè iuris opi-
tomen ex eo hauriendam esse, apud omnes
in confesso est. Huius operis utilitas & ele-
gantia à multis veteribus recentioribûs-
que scriptoribus commentarios extorsit:
quorum alij aliam methodum adhibue-
runt. Accursius in hunc librum, ut & in
cetera iuris volumina, glossemata collegit.
Alij Doctores eum secuti, quos Accursia-
nos vocamus, suo more contextum, & glos-
sas

non pœnuendis commentariis singulos pa-
ragraphos explanarunt: alij singulorum
titulorum materiam methodice exponere
maluerunt vel breuius, ut Klingius, vel
pleniùs, ut Schneudenius: qua methodo
etiam Placentinus & Aso, uetustissimi
Iuris interpretes, & in hac inclyta Mon-
tispeſſulana Uniuerſitate olim profefſores,
uſi ſunt. Cuiacius autem horum omnium
labores improbare uidetur: nullum enim
librũ hiſce Inſtitutionibus faciliorem eſſe
cenſet; nullum, qui interpretem deſideret
miniùs. Ipſe i. e. breues notas edidit: in
quibus ſi quid præter contextus correctio-
nẽ acceſſit, id ſibi inuito extorſiſſe ait ſupe-
riorum cõmentariorum inſciã. poſtea ta-
men nouas notas nihil ad contextus corre-
ctionem facientes adiecit. Ego hac in parte
adeo à Cuiacio diſſentio, ut nullum librum
eſſe putem, qui magis interprete requirat.
Cum enim Iuris tyronibus legendus propo-
natur; cùmque iuris materia ita ſint inter
ſe connexa, ut ſape ex poſterioribus titulis
aliquid ad præcedentiũ locorũ interpreta-
tio

tionē adfirmi debeat, quis non videt hoc à
iuris Tyrone sine alicuius interpretis ope
fieri non posse? ceteroqui si iuris studiosus
per se hos Institutionum libros intelligere
posset, nec alterius auxilio egeret: ne quidē
vina Doctoris voce opus haberet. quorsum
igitur tot professores? quorsum tam magni
sumptus in Academias instituendas &
conseruandas insumuntur? Quod si aliena
opera nouis Iustinianeis est necessaria, cur
(obsecro) non eis proderunt commentarii?
praesertim cum non possint habere omnibus
horis Doctores, quos cōsulant. Atqui igno-
bile est otium, ut Cuiacio videtur, eorum,
qui hunc libellum longissimis onerāt com-
mentariis, quod positum est in vna cogni-
tione, in infinita disperientes ostentatione
vana, quò plura scire videantur. Jam hoc
est quesita confundere, & ex abusu de re
iudicare. Ut concedam Cuiacio quosdam
cōmentarios, aut omnes (si hoc vult, quam-
quam hoc de omnibus dici non posse per-
spicuum est) immanes, absurdos, exploden-
dos esse: certe hinc non efficitur, omnem In-
stitutionum interpretationem esse reijcien-
dam. In omnib. rebus sunt certi fines, quos
ultra citràq; nequit rectum consistere: sed
mediocritati laus tribuitur. Quocirca non

minus fortasse Cuiacij breuitas, & nota-
rum paucitas, quàm multorum aliorum pro-
lixitas damnanda est. Qui Vulteiū vel
Borcholten, & Areinum vel Iasonem in
equilibrio ponit, perinde facit, ac si Senecā
Neroni compararet. Verū in his Institu-
tionum libris nihil est difficile, nihil obscu-
rum. Itane? cur ergo varia sunt Doctorum
virorum sententia? cur varia ipsius cōtex-
tus interpretationes? cur ipse Cuiacius in
quibusdam locis haret? Definitionem iuris
naturalis nō probat. Rationem in titulo de
fiduciaria tutela allatam claudicare pu-
tat. Locum in tit. de acquisitione per arro-
gationem, difficile esse ait. Et tractatu 8. ad
Africanum, ad l. 33. locati, contra expressa
Iustiniani verba statuit, emptione perfecta
solam rem perire emptori, nō pretium, quia
pretium (inquit) emptor post rei interitum
soluere nō debet, & si antea soluerit, repe-
tere potest, quicquid Imperator dicat in §.
cū autem. Inst. de emptione & venditio-
ne. cuius sententia ex summo iure sumpta
est, sed contraria sententia quæ est equior,
præualeat: quoniā in Institutionibus, si Cu-
iacio credimus, regula iuris proponuntur
ex summo iure, & tamquam rudimenta, in
Digestis incrementa iuris & diligentius
exacta

exacte res ad aquitatem. Cuius rei aliud
exemplum profert ex §. ex diuerso. vers.
certè. de rer. diuis. ubi quod dicitur, posses-
sorē domino vindicante nō posse impensas
per exceptionē doli mali seruare, ex sum-
mo iure esse contendit, cūm aquitas aliud
suadeat, ne petitor ex aliena iactura locu-
pletetur. Hæ interpretationes Cuiacij, siue
vera, siue falsa, difficultatem huius operis
ostendunt. nam si vera sunt, profectō eius-
modi sunt, ut iuris tyroni in mētem venire
non possint, præsertim cūm Iustinianum in
præfatione affi. māicem audierit nihil esse
in his libris inutile, nihil perperā positum,
sed omnia in ipsis rerū argumētis. i. in foro
& praxi obtinere. At si sunt falsa, dice-
musne has sentētiās esse faciles, in quibus
interpretādis tantus vir est hallucinatus?
Neque verò audiendus est, si quis fortè asse-
rat pauca esse in his Institutionib. loca, quæ
Doctōris lumen desiderent. Subiciam ali-
quot alia exempla. In princ. tit. qui & ex
quib. caus. man. nō poss. dicitur eum, qui in
fraudem creditorū manu mittit, nihil age-
re, quamuis datam libertatē reuocare ne-
queat. C. de ser. pignor. da. manu. l. 5.
Idem in §. si iur. de usufruct. Impe-
rator ait fructuariū, qui usumfructum

extraneo cedit, nihil agere, et si hac ratio-
ne usufructus in perdit. D. de iur. dot. l. si
usufructus sit fund. 66. An studiosus sine
interpote intelligat, quid sit contracta fi-
ducia emancipare in §. ultim. de legiz.
agricol. succ. §. An ex se scire possit
particulam quamvis, in §. similiter. de
excus. iuror. est nota exceptionis?
Cum res sacra, religiose sancta, nullius
sint §. nullius. de rer. diuis. quod autem est
nullius, occupanti concedatur. §. fera. eod.
tit. quare non inde colliget res diuini iu-
ris concedi occupanti? Unde interprete
destitutus sciet distinctionem traditam in
§. cum ex aliena. eod. titul. repetendam
esse in §. §. quod si parum. An ex se di-
uiniabit, quod in eodem §. cum ex aliena,
dicitur de frumento ex spicis excusso, esse
falsam exemplam; quia qui frumentum
excussit, non iam frumam non facit, sed la-
tentem detegit? cur non adhibeatur nota
indicans hunc §. imperfecte ex P. indeclis
descriptum esse, & supplendum esse versi-
culum, quo dicitur illud de frumento ex-
cusso corrigi ut? quomodo in extre-
mo §. quod si naturali. addenda sunt ex
l. §. quod si iur. §. de acquir. rer. domin.
haec verba, sed vix est, ut id obtineat.

Quo

Quomodo accipit studiosus, quod dicitur
in §. l. i. l. i. de rer. diuis. fundum rece-
dit, ut aqua eius manere cuius fuit, et in in-
l. i. l. i. de rer. 23. ff. quib. mod. ususfr. amit. di-
catur fundum inundatum amitti, ac dis-
cedente aqua restitui? Error fuisse cause
usucapionem non parit, inquit Imperator in
§. error. de usucap. atqui si iusta sit erroris
causa, usucapio procedit. ff. de in. dot. l. i. Tro-
culus. 67. & pro suo. l. 3. l. 4. §. ult. menen-
das est igitur studiosus, ne id omnino &
inuisitente verum esse credat. Sed quid ego
in his perconsendis immoror, qua in Insti-
tutionibus passim occurrunt? Quid quod
multa in his libris contenta, nouissimo iure
correcta sunt? patiunturne tyrones ea tam-
quam obsoleta iura accipere, qua ab
ipso legislatore sunt abolita? Adde quod
sæpe neque titulorum, neque paragrapho-
rum series satis apparebit, nisi indicetur:
& rationes decisionum plerumque late-
bunt, nisi ex abdito eruantur, & decla-
rentur. Sane multa loca etiam doctissi-
mis viris sunt obscura & controuersa.
quis enim faciles esse dicat titulum de si-
duci tria tutela, aut §. ult. de leg. i. dign.
success. aut §. aque. vers. sine. de. et. n. b.
aut §. si quis in fraudem §. praeiudici. l. i.

§. actionum. §. prater ea. eod. tit. Epistola
modum excedam si omnia Institutionum
loca proponere velim, qua interpretem de-
siderant. Ne longum faciam, tantum ab-
esse puto, ut hic liber commentariis non
egeat, et è contrario nullus sit, qui magis
interprete opus habeat. cum propter phra-
ses Iustinianicas, tum etiam quia summa
brevitas & rerum amplitudo pariunt ob-
scuritatem. denique quia hic liber iuveni-
bus minimè in iure exercitatis, immò om-
niam ignavis legendus proponitur. Qua-
propter nonnulla viris doctis, multa iis
qui medioeriter sunt in iure versati, ple-
rùmque tyronibus obscura & difficilia sunt.
Non tamen probo prolixos eorum com-
mentarios, qui uniuersi in ius huc trans-
ferre conantur: immò absurde eos facere
puto, qui auditoribus suis ex huius libelli
enarratione totius iuris notitiam possi-
centur. Modus, ut initio dixi, seruandus
est, quem fort. si aliqui seruauerunt. Addo
etiam quosdam, qui longissimos commen-
tarios conscripserant, facile posse ab omni
criminatione defendi. Nam Schneidewi-
nus (ut opinor) non tam Institutiones
explicare, quàm iuris praecepta Institutio-
num ordine digerere voluit: quem sepe

nos quoque aliquando in tit. de actionibus
enarrando nobis proposuimus. Jam verò
tanta est commentariorum, interpretatio-
num, & annotationum in hoc opus edita-
rum copia, tanta multitudo, & diuersitas:
ut siue quis notas concisas expetat, siue
commentaria breuia prolixave desideret:
& siue materia, siue ipsorum verborum
expositionem quærat, multos in omni gene-
re facile reperiat: ut merito inanis eorum
labor videri possit qui nouas Institutio-
num enarrationes conscribunt: nisi quis
forte etiam nouam explicandi rationem
studiosis non inutilem sequatur. Quod
quidem an ego in hac *Analysi* præstite-
rim, nec scio, nec, si sciam, dicere ausim. vo-
lui certè Iuuentui legum cupida prodes-
se, multos animaduertiens etiam ex doctis-
simis commentariis parum proficere, non
tam scriptorum, quàm ipsorum legentium
culpâ; quia

Pro captu lectoris habent sua fata
libelli.

Ut ut sit, in hoc incubuisse iuuabit, ut non
solum meis auditoribus, sed etiam aliis
iuris studiosis pro mea virili parte prodes-
sem: & quos aut nimia breuitas & sub-
tilitas parum instruit, aut orationis pro-

lixitas & preceptorum multitudo turbet,
quod ingenio imbecillo, iudicio inanimato,
memoria labili traditi sint, novo inter-
pretandi genere, methodi & ordinis limi-
ne, per se aliquo bacillare additionis, ad
perueniendi in his principiorum cognicio-
nem adducorum; ut his preceptis imbuti,
sine magna & fastidiosa, & sine diffidentia
(quod in iure Iustiniano carere non con-
fiteor) ad solidam & perfectam iuris cogni-
tionem, non longo tempore peruenire possint.
Ad hoc voco, me FABRICI, hanc meam sus-
cultationem talem tu re. Non enim Tu, anti-
quum morem prædicas, à nostro conuulsum
vnde cum summi & fructu tuo in partem
reddunt, et sic me præclara xenia, vel
pateris me in obsequiis, quibus vestram,
vestre lingue patris & patris videri in
Athenis, in omni & Regione in summis
familibus, & si a me egi, me inique
benevolentiam, ut si in aliquo quocumque
opere, ne, si antiqua & laudatissi-
ma consuetudo, si sed non aliquid in iu-
com rependere, quod gravi animi testi-
monium est. Quod autem a me proficisci po-
tuit, quod Tibi gratius esset quam aliquid
ex his prædictis a primis, quibus nobilissi-
ma tua familia maxime floret? Nam pe-
cunia

cinnia neque Tu egēs, neque ego abundo:
hac vero studia amas & colis, ac te ex no-
stis protectionibus atque exercitiis profe-
ci solibus fieri soles. Eximia vero lau-
das, quam tuo merito in doctoreo gradu ad-
f. amendo es consecutus, participem me quo-
que esse vis, quasi noscens monitis & pre-
ceptis adiutus, ad illud eruditionis colmē,
quo multi frustra adf. p. nant, adf. cenderis.
De quo tuo optimique fratris tui nouo ho-
nore vobis ex animo gratulor: & ut iam
seniorior animos accipiaris; iam in rem-
publicam, quae vestram operam requirit,
omnes vestras cogitationes conuertatis; pu-
bliciūque bonum, perpetuum vestrorum
indef. lorū obiectum statuatis, etiam at-
que etiam hoc tor. hac enim re nulla vobis
dignior, nulla parentibus vestris (pa-
trinum, alteram vestram parentem
adg. rossitis) gratior aut incun-
dior esse, nulla Vos illustriores
reddere potest. Vale
Monspelij.

IN.

INDEX TITVLORVM.

LIBER I.

- 1 De iustitia & iure.
- 2 De iure naturali gentium, & civili.
- 3 De iure personarum.
- 4 De ingenuis.
- 5 De libertinis.
- 6 Qui & ex quibus causis manumittere non possunt.
- 7 De lege Fufia Caninia tollenda.
- 8 De his qui sui vel alieni iuris sunt.
- 9 De patriæ potestate.
- 10 De nuptiis.
- 11 De adoptionibus.
- 12 Quibus modis ius [patriæ] potestatis soluitur.
- 13 De tutelis.
- 14 Qui testamento tutores dari possunt.
- 15 De legitima adgnatorum tutela.
- 16 De capitis deminutione.
- 17 De legitima patronorum tutela.
- 18 De legitima parentum tutela.
- 19 De fiduciaria tutela.
- 20 De Attiliano tutore, & eo qui ex lege Iulia & Titia datur.
- 21 De auctoritate tutorum.
- 22 Quibus modis tutela finitur.
- 23 De curatoribus.
- 24 De satisfactione tutorum, vel curatorum.
- 25 De excusationibus tutorum, vel curatorum.
- 26 De suspectis tutoribus, vel curatoribus.

Index.

L I B. I I.

- 1 De rerum diuisione [& acquirendo ipsarum dominio.]
- 2 De rebus corporalibus & incorporalibus.
- 3 De seruitutibus prædiorum.
- 4 De usufructu.
- 5 De usu & habitatione.
- 6 De usufructu, & longi temporis possessionibus.
- 7 De donationibus.
- 8 Quibus alienare licet, vel non.
- 9 Per quas personas nobis acquiritur.
- 10 De testamentis ordinandis.
- 11 De militari testamento.
- 12 Quibus non est permillum facere testamentum.
- 13 De exheredatione liberorum.
- 14 De heredibus instituendis.
- 15 De vulgari substitutione.
- 16 De pupillari substitutione.
- 17 Quibus modis testamenta infirmantur.
- 18 De inofficioso testamento.
- 19 De heredum qualitate & differentia.
- 20 De legatis.
- 21 De adoptione legatorum, & translatione.
- 22 De lege Falcidia.
- 23 De fideicommissariis hereditatibus.
- 24 De singulis rebus per fideicommissum relictis.
- 25 De codicillis.

L I B. I I I.

- 1 De hereditatibus, quæ ab intestato deferuntur.
- 2 De legitima agnatorum successione.
- 3 De Senatusconsulto Tertulliano.

4 De

Titulum.

- 4 D. Senatusconsulto Orphitiano.
 - 5 De successione cognatorum.
 - 6 De gradibus cognationis.
De servili cognatione.
 - 7 De successione libertorum.
 - 8 De assignatione libertorum.
 - 9 De bonorum possessionibus.
 - 10 De acquisitione per arrogationem.
 - 11 De eo, cui libertatis causâ bona addi-
cuntur.
 - 12 De successione ab intestato, quæ fiunt
per bonorum vendicationes, & ex se-
natusconsulto Claudiano.
 - 13 De obligationibus.
 - 14 Quibus modis contrahitur obligatio.
 - 15 De verborum obligationibus.
 - 16 De duobus reis stipulandi & promittendi.
 - 17 De stipulatione servorum.
 - 18 De divisione stipulationum.
 - 19 De in iuribus stipulationibus.
 - 20 De fideiussoribus.
 - 21 De literarum obligatione.
 - 22 De obligationibus ex consensu.
 - 23 De emptione & venditione.
 - 24 De locatione & conductione.
 - 25 De societate.
 - 26 De mandato.
 - 27 De obligationibus, quæ quasi ex con-
tractu nascuntur.
 - 28 Per quas personas nobis obligatio ac-
quiritur.
 - 29 Quibus modis tollitur obligatio.
- L I B. IV.
- 1 De obligationibus, quæ ex delicto na-
scentur.

Index Titulorum.

- 2 De vi bonorum raptorum.
- 3 De lege Aquilia.
- 4 De iniuriis.
- 5 De obligationibus, quæ quasi ex delicto nascuntur.
- 6 De actionibus.
- 7 Quod cum eo qui in aliena potestate est, negotium gestum esse dicitur.
- 8 De noxalibus actionibus.
- 9 Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur.
- 10 De iis, per quos agere possumus.
- 11 De satisfactionibus.
- 12 De perpetuis & temporalibus actionibus, & quæ ad heredes & in heredes transeunt.
- 13 De exceptionibus.
- 14 De replicationibus.
- 15 De interdictis.
- 16 De pœna remere litigantium.
- 17 De officio iudicis.
- 18 De publicis iudiciis.

INDEX

INDEX
EORVMDEM TITVLO-
rum ordine Alphabetico.

A Acquisitione per arrogationem. lib. iij.
tit. 10.

Actionibus. iv. 6.

Ademptione legatorum, & translatione. ij. 21.

Adoptionibus. j. 11.

Affignatione libertorum. iij. 8.

Attiano tutore, & eo qui ex lege Iulia &
Titia dabatur. j. 20.

Auctoritate tutorum. j. 21.

■

Bonorum possessionibus. iij. 9.

C

Capitis deminutione. j. 16.

Codicillis. ij. 23.

Curatoribus. j. 23.

D

Divisione stipulationum. iij. 18.

Donationibus. ij. 7.

Duobus reis stipulandi & promittendi.
ij. 16.

E

Emptione & venditione. iij. 23.

Eo cui libertatis causa bona addicuntur.
iii. 11.

Exceptionibus. iv. 13.

Excusationibus tutorum, vel curatorum.
j. 25.

Exheredatione liberorum. ij. 13.

F

Fideicommissariis hereditatibus. ij. 23.

Fide

Index.

Fideiussoribus. iij. 20.

Fiduciaria tutela. j. 19.

G

Gradibus cognationis. iij. 6.

H

Hereditibus instituendis. ij. 14.

Hereditatibus, quæ ab intestato deferuntur.
iij. 1.

Hereditum qualitate & differentia. ij. 19.

His qui sui vel alieni iuris sunt. j. 8.

His per quos agere possumus. iij. 10.

I

Ingenuis. j. 4.

Inianus. iv. 4.

Inofficioso testamento. ij. 18.

Interdictis. iv. 15.

Inutilibus stipulationibus. iij. 19.

Is per quos agere possumus. iv. 10.

Is qui sui vel alieni iuris sunt. j. 8.

Iure naturali, gentium, & civili. j. 2.

Iustitia & iure. j. 1.

L

Legatis. ij. 20.

Lege Aquilia. iv. 3.

Lege Falcidia. ij. 22.

Lege Fusia Caninia tollenda. j. 7.

Legitima adgnatorum successione. iij. 2.

Legitima adgnatorum tutela. j. 15.

Legitima parentum tutela. j. 18.

Legitima patronorum tutela. j. 17.

Libertinis. j. 5.

Literarum obligatione. iij. 21.

Locatione & conductione. iij. 24.

M

Mandato. iij. 26.

Milita

Titulorum.

Milli i testamento. ij. 11.

N

Novalibus actionibus. l. 8.

Nuptiis. l. 10.

O

Obligationibus. l. ij. 13.

Obligationibus ex consensu. l. ij. 22.

Obligationibus quæ quasi ex contractu nascuntur. l. ij. 27.

Obligationibus quæ ex delicto nascuntur. l. v. 1.

Obligationibus quæ quasi ex delicto nascuntur. l. v. 6.

Officio iudicis. l. v. 17.

P

Patria potestate. l. 9.

Perpetuis & temporibus actionibus, & quæ ad heredes & in heredes transeunt. l. v. 12.

Per quas personas nobis acquiruntur. l. 9.

Per quas personas nobis obligatio acquiritur. l. ij. 28.

Pena temere litigantium. l. v. 16.

Potestis in testis. l. 18.

Populi in substitutione. l. ij. 16.

Q

Quibus alienare licet, vel non. l. ij. 8.

Quibus ex causis manumittere non licet. l. j. 6.

Quibus modis ius patriæ potestatis soluitur. l. j. 12.

Quibus modis re conueniunt obligatio. l. ij. 14.

Quibus modis testamenta infirmantur. l. v. 17.

Quibus modis tollitur obligatio. l. ij. 29.

Quibus modis tutela finitur. l. ij. 22.

Quibus non est permittum facere testamentum. l. j. 12.

Qui testamento tutores dari possunt. l. j. 14.

Quod

Index Titulorum.

Quod cum eo qui in aliena potestate est, negotium gestum esse dicatur. *ij. 7.*

R

Rebus corporalibus, & incorporalibus. *ij. 2.*

Replicationibus. *iv. 14.*

Rerum diuisione. *ij. 1.*

S

Satisfactione tutorum, vel curatorum. *j. 24.*

Satisfactionibus. *iv. 11.*

Senatusconsulto Orphitiano. *ij. 4.*

Senatusconsulto Tertulliano. *ij. 3.*

Senatusconsulto cognatione. *ij. 6.*

Servitutibus praediorum. *ij. 7.*

Singulis rebus per fideicommissum relatis. *ij. 24.*

Si quadrupes pauperem fecisse dicatur. *iv. 9.*

Societate. *ij. 25.*

Stipulatione seruorum. *ij. 17.*

Successione cognatorum. *ij. 5.*

Successione liberorum. *ij. 7.*

Successionibus sublati, quae fiebant per bonorum venditiones, & ex Senatusconsulto Claudio. *ij. 12.*

Suspectis tutoribus, vel curatoribus. *j. 26.*

T

Testamenti ordinandi. *ij. 10.*

Testamento militari. *ij. 11.*

Tutela. *j. 12.*

V

Verborum obligationibus. *ij. 15.*

Vilbonorum raptorum. *iv. 2.*

Vsucapionibus, & longi temporis possessionibus. *ij. 6.*

Vsque ad liberationem. *ij. 15.*

Vsque ad mortem. *ij. 15.*

Vulgari substitutione. *ij. 5.*

INDICIS FINIS

Extrait du Priuilege du Roy.

PAr grace & Priuilege du Roy de France & de Nauarre à ses amez & feaux Conseillers & gens tenants ses Cours de Parlement de Paris, Tholose, Rouën, Bourdeaux, Dijon, Aix, Grenoble & Bretagne, Baillifs, Preuosts & Seneschaux desdits lieux, Lyon, Poytiers, Orleans, Bourges, Champaigne, & à tous ses Officiers, Iusticiers & subiects qu'il appartien- dra, est permis à M^e. Iulius Pacius son Conseiller & premier professeur en droit en l'Vniuersité de Môtpellier, faire imprimer en tel volume, marge & caracteres que bon luy semblera, tous les liures tant en droit, Philoso- phie, qu'autrement qu'il a composé ou reueu & corrigé, ou augmenté, & qu'il composera, reuerra ou corrigera ou augmentera, & ce pour le temps & espace de dix ans, à commencer du iour & datte que chascun desdicts li- ures sera acheué d'imprimer: avec in- hibitions & deffences à toutes per- sonnes de quelque qualité & condi-
tion

tion qu'elles soyent, d'imprimer, faire
imprimer, vendre, distribuer ny tenir
autres que de ceux qu'aura faict im-
primer ledict Pacius, sans son vouloir
& consentement, à peine de confisca-
tion d'iceux, despens, dommages &
interests, & d'amende arbitraire, non-
obstant oppositions, ou appellations
quelconques. Et comme plus ample-
ment est spécifié par ledict Priuilege
octroyé à Paris le 14. Feurier 1611.
& signé par le Roy en son Conseil,

CHALOPIN.

Par acte du 26. Iannier 1620. ledit
Sieur Pacius a cedé & transporté
le Priuilege cy-dessus au Sieur Bar-
thelemy Vincent marchand Libraire
à Lyon, pour l'impression & vente du
liure par luy nouvellement reueu &
corrigé, & augmenté, intitulé, *Iulij
Pacy à Beriga I.C. In Analysim Insti-
tutionum Imperialium.*



Oriente, & Occidentale, & hoc partim conditum est in Occidente, quod ad nos Occidentales pertinet: partim in Oriente, cui nos subiecti non sumus; quia nec orientale Imperium agnoscimus, nec consuetudo vel nostri principes hoc ius admiserunt. tantum igitur utimur iure civili ante Imperij diuisionem condito, & iure civili Occidentali, & iure pontificio, quod & ipsum est occidentale, utpote quod a Romanis pontificibus auctoritatem accipit. His generaliter expositis, deinceps de singulis iuribus distinctius dicamus. ¶ Apud Romanos diuersis temporibus diuersae leges ac diuersa iura condita sunt. quidam vero iure cōsulti iura dispersa collegērunt, & propriis voluminibus concluderunt, certoque ordine digesserunt, teste Pomponio in l. 2. De orig. iur. Præter illas iuris cōpositiones, quarum ibi mentio fit à Pomponio, celeberrima est edicti perpetui cōpositio, quæ iussu Imp. Hadriani à Iuliano Iuriscōsulto facta est. Sed hanc cōpositionum hodie nulla extat. Postea editus est Codex Theodosianus, in quo, iussu Imperatoris Theodosij, collectæ sunt constitutiones Romanorum principum. Fuērunt etiam alij duo Codices, Hermogenianus, & Gregorianus, qui à priuatis auctoribus cōpositi alias Imperatorum constitutiones continebant, Theodosiano Codice non comprehensas: quorum codicum tantum habemus fragmenta quædam in vnum volumen cum Theodosiano Codice, & aliis fragmentis iuris antiqui congesta. Post hæc, Theodosianus Imperator vniuersum ius Romanum digesse in certos libros, quibus nunc in scholis & foro vtiuntur. hi vero libri quatuor

Prolegomena.

quatuor sunt: Codex, Digesta seu Pandectæ, institutiones siue Elementa, & Nouellæ siue Authenticiæ. Ac primo edidit Codicem, qui constitutiones imperiales complectitur, partim ex tribus illis Codicibus, Theodosiano, Hermogeniano & Gregoriano, collectas; partim aliunde sumptas, partim ab ipso Iustiniano adiectas. Vocatur autem Codex, *κώδων* cum alias hoc vocabulo quivis liber significetur, eo quod veteres in codicibus, id est, corticibus arborum scribebant. Secundo loco Iustinianus edidit Digesta seu Pandectas, ex veterum Iureconsultorum commentariis, responsis, aliisque scriptis collectas. Quare cum Iureconsulti leges, senatusconsulta, constitutiones principum, edicta prætorum sint interpretati, hæc iura diversis locis in Pandectas relata reperiuntur, pro ut à iuris consultis proposita & explicata sunt. Pandectæ dicuntur *ἀπὸ τῆ παρὰ τὸν δὲξιν*; quia omnes iuris materias plenissime tractatas continent. Digesta vero dicuntur, quia Iustinianus hæc iura non confuse proposuit, sed certo ordine digessit. Tercio loco sunt compositæ institutiones, ex eo sic appellatæ, quod sunt Ilagoge quædam, nos introducens ad latiore & perfectionem Digestorum doctrinam. Inscribuntur etiam iuris elementa, quia continent principia iuris. Post hæc, Iustinianus Codicem recognovit, multasq; constitutiones à se promulgatas adiecit: ideoq; vocavit Codicem repetitæ prælectionis, id est recognitum, & auctum. Unde notandum est, quasdam constitutiones Codicis esse posteriores Institutionibus; pleraque tamē esse priores: sunt enim ex sole posteriores, quæ à Iu-

Iustiniano in posterioris Codicis editione sunt adiectæ. His confectis, adhuc Iustinianus, rebus exigentibus, varias Nouellas condidit, quæ postea non secundum doctrinæ ordinem sed temporum ratione plerumque ratione habita nam hic ordo interdum turbatus fuit) in vnum volumen à nescio quo, adiectis titulis, qui varij sunt in varijs edictionibus, sunt coniectæ. Cum autem omnes ferè Græcè conscriptæ essent Asiatico stilo, in linguam Latinam, siue à Bulgaro, siue ab alio quopiam ignoto interprete, siue (quod verius puto) à diuersis interpretibus ad verbū Barbarè sunt conuersæ. Iulianus autem antecessor eas eleganter est interpretatus, sed præfationibus, & epilogis amputatis, atque ipsis decisionibus in compendiosam breuitatem cōtractis. Hoc Iuliani opus ab Accursio & Doctoribus vocatur *liber Nouellarum*: quia constitutiones post Codicem edictæ vocantur à Græcis *νέται*, à Latinis Nouellæ. Alterum verò opus, quod versionem ad verbum & (vt Iustinianus loquitur) *ντὰ ῥόδα* continet, quia ne latum quidem vnguem recedit à verbis contextus, appellatum est *Authenticum*. Atque hoc in scholis & foro receptum est, expulso Iuliani libro Nouellarum, qui seorsum à corpore iuris excusis extat. Iamuerò quia constitutiones illæ in Authentico positæ, sunt prolixæ, & sine ordine congestæ, idcirco Irnerius plerasque in epitomen redegit, & Codici sub convenientibus titulis inseruit, quæ vt à legibus Codicis facilius dignoscerentur, primus curauit, vt alijs characteribus excuderentur. Hæ epitomæ in Codicem relatæ, quia ex Authentico sumptæ sunt, *Authentica* nominantur.

tur. Hæc dicta sunt de compositione Iuris Iustiniani, quod ante Romani imperij diuisionem conuictum fuit. ¶ Ius autem Occidentale diuiditur in consuetudines feudales, & consuetudines Germanorum imperatorum. Consuetudines feudales dicuntur: quia moribus receptæ sunt: nec publica authoritate, sed priuata quorundam doctorem virorum induit: à in scriptis sunt redactæ. Constitutiones Germanorum principum partim sunt insertæ in libris Feudorum: partim per se positiæ (hæc vocantur extrauagantes: quia vagantur extra libros iuris. quas enim Græci *νεαγες*, Latini Nouellas, Barbari eodem sensu extrauagantes appellant) vna auctoris, id est, **FridERICI Imperatoris iussu in Codice posita est** sub tit. ne filius pro patre. Sed & inter Codicis authenticas quedam sunt ex illis extrauagantibus sumptæ. ¶ Sequitur, vt dicamus de Iure Pontificio: quod Decretis, & Decretalibus continetur. Decreta sunt collecta ex Concilijs, & veterum Patrum dictis, quin etiam ex civilibus constitutionibus à Gratiano Monacho excepta, & vno volumine comprehensa, quod vulgò appellatur *Decretum*. Atque hoc est primum Iuris Pontificij opus: quod proportionem quamdam Digestis respondet. quam enim rationem scripta Iuris consultorum, ex quibus Digesta sunt composita, obtinent in iure civili, eandem scripta patrum ex quibus potissimum suum opus collegit Gratianus, habent in iure canonico. Postea iussu Gregorij summi Pontificis collectæ sunt constitutiones Romanorum Pontificum, & redactæ in volumen, quod inscribitur *Decretales*; cuius continet epistolæ pontificum de-

cretales, id est, quibus pontifices aliquid decernunt atque constituunt. Hoc opus quinque libris distinctum est, & proportionem respondet Codici Iustiniano. Post quod, cum aliae multae decretales posteriorum pontificum epistole extarent, hac iussu Bonifacii Papae collectae sunt, noluit autem Bonifacius eas inferi in libris Decretalium Gregorij, ne libri illi antea scripti, redderentur imperfecti & inutiles, ita ut homines duplici impensa onerarentur, si possiderentes librum Gregorianarum Decretalium, non possent Decretales à Bonifacio collectas seorsum emere, sed cogentur iterum totum opus sibi comparare. iussit igitur Bonifacius has novas decretales separato volumine describi, quod libris Gregorianarum Decretalium adiungeretur. Hoc Bonifacii opus vocatur Sextus Decretalium: quia subiungitur quinque libris Decretalium Gregorij. Est autem hic Sextus conscriptus eodem ordine quo Gregorianum volumen: & similiter diuiditur in quinque libros: nec alios titulos continet, praeter eos, qui sunt in volumine Gregorianorum, quae eodem ordine digestos habet: non tamen omnes habet sed nonnulli ex Gregorianis titulis in sexto Decretalium sunt omissi. Post hæc Clemens quintus varias constitutiones condidit, praesertim in consilio Viennensi: quas cum in vnum volumen colligere, & in publicum emittere decreuisset, ac morte praeventus id efficere non potuisset, Iohannes vigelmus secundus id praestitit, opusque, *Clementinas* ab auctore Clemente appellauit: quod non alio ordine conscriptum est, quam superiores Decretalium libri: sed pauciores titulos

titulos habet. Postea idem Iohannes vigesimus secundus quasdam decretales edidit, quæ vocantur *extrauagantes Iohannis vigesimi secundi*. Cur autem vocentur extrauagantes, ex dictis facile est intelligere, quia videntur extra volumina iuris pontificij: eadem ratione, qua diximus extrauagantes appellari Germanorum principum constitutiones, excepta authent. habita. C. ne filius pro patre. quæ dici non potest extrauagans, cum auctoris iussu inserta sit in Codice Iustiniano. Tandem in vnum volumen collectæ sunt constitutiones posteriorum pontificum, quæ inscribuntur *Extrauagantes communes*, eo quod non sunt propriae vnius pontificis, vt extrauagantes Iohannis vigesimi secundi: sed diuersos pontifices auctores habent. Extrauagantes Iohannis vigesimi secundi, quia sunt tantum quatuordecim eodem quidem ordine sunt dispositæ, quo alia decretales, sed vno in diuise volumine continentur. Extrauagantes verò communes diuiduntur quidem aliquo modo in quinque libros. vt Decretales Gregorianæ, Sextus, & Clementinæ: sed quartus liber vacat, quia nullæ decretales reperiuntur in eum librum referendæ: in Clementinis autem vnus est titulus & vna constitutio libri quarti. Ergo decretales Romanorum pontificum epistolæ continentur his quinque voluminibus. Gregorianis decretalibus, Sexto decretalium, Clementinis, Extrauagantibus Iohannis vigesimi secundi, & extrauagantibus communibus. ¶ In iure Orientali habentur. I. Basilica. II. Ecloga seu synopsis Basilicorum. III. Nouellæ diuersorum Imperatorum constitu-

riones. IV. Responsa patriarcharum. Basilica sunt opus compositum ex Iustiniani Digestis, Codice, Institutionibus, & Nouellis; ita ut ad eundem titulum pertinentia, quæ in Iure Iustiniano sunt dispersa, in Basilicis in unum, & eundem titulum relata reperiuntur. idem enim titulus continet, primò leges Digestorum ad ipsum titulum spectantes; deinde leges Codicis ex eodem tit. sumptas; tandem Nouellas, & Institutiones. si quid in his occurrit, ad eundem titulum pertinens. Ecloga seu synopsis Basilicorum, est epitome seu breuiarium, in quo tituli disponuntur ordine alphabetico, & multæ leges præmittuntur, multæ ex diuersis titulis sub vno titulo colliguntur. De Nouellis nihil habeo, quod supra dictis adiam. Dicuntur enim Nouellæ observationem superius expostam, id est, omnia sunt Basilicis posteriores. Responsa patriarcharum, proportionem respondent iuri canonico. ¶ Iam de Iustiniani iuris ordine ac serie quædam denotemus. Institutiones diuiduntur in quatuor libros; in quorum primò agitur de iure, & de personis: in secundo, & parte tertij usque ad tit. de obligationibus tractatur de rerum dominio: in altera libri tertij parte, & quinque primis titulis libri quarti differitur de obligationibus. deinde à titulo sexto quarti libri usque ad tit. 16. agitur de actionibus; tandem in tribus postremis titulis agitur de iudiciis, id est, tit. 16. & 17. de iudiciis priuatis, ac tit. ult. de iudiciis publicis. ¶ Digestorum dispositio duplex est à Iustiniano instituta: una in septem partes: altera in quinquaginta libros. Prima pars inscribitur τὰ πρῶτα, quo vocabulo signi

significantur iuris primordia. In hac enim parte agitur I. De iure & legibus. II. De personis. III. De rebus. IV. De senatu. V. De Magistratibus, usque ad finem primi libri. VI. De iurisdictione, & vocatione in ius, & editione actionis: cui tractatui adnectuntur tituli de feriis & dilationibus, de pactis, & de transactionibus: ubi est finis secundi libri VII. De personis litigantibus, ut advocatis, procuratoribus, syndicis, negotiorum gestoribus, de quibus omnibus tituli proponuntur libro tertio. VIII. De restitutionibus in integrum, quæ per Magistratus fiunt. IX. De arbitris: cui similes sunt nautæ, caupones & stabularij, quatenus hi omnes de recepto tenentur, & sub communi titulo de receptis continentur. Hic est finis quarti libri, & primæ partis. Sequitur deinde secunda pars, quæ inscribitur *de iudiciis*. Nam libro 5. agitur de iudiciis in genere, & de iudiciis reatibus vniuersalibus. lib. 6. 7. 8. de iudiciis reatibus particularibus. Lib. 9. de iudiciis personalibus. Libi. 10. & sequentibus, usque ad lib. 12. de iudiciis mixtis. Tertia pars inscribitur *de rebus creditis*: in qua declarantur I. contractus nominati, qui re perficiuntur, ut mutuum, commodatum, depositum, pignus. Obiter autem inseruntur multi tituli ad eos contractus aliquo modo pertinentes, ut de iureiurando, de conditione causa data, de conditione indebiti, de conditione furtiva, de constituta pecunia, de lege Rhodia, de peculio, de S. C. Velleiano, de S. C. Macedoniano, de compensationibus. Hæc omnia habentur à lib. 12. usque ad librum 17. II. contractus nominati, qui solo

consensu perficiuntur, vt mandatum, societas, emptio & venditio, locatio & conductio: de quibus tractatur lib. 17. 18. & duobus primis titulis lib. 19. III. Contractus innominati, qui omnes re perficiuntur, ac delectantur tribus posterioribus titulis eiusdem libri 19. vbi est finis tertiæ partis. Quarta pars inscribitur *Umbilicus*: quia medium in Pandectis locum tenet. Varia autem iura continent: I. De pignoribus & hypothecis, lib. 20. II. De remediis adilitis, lib. 21. III. De vfuris. IV. De probationibus. V. De iuris & facti ignorantia, lib. 22. **Quæ omnia sunt appendices quædam respicientes ad contractum in tertia parte expositos.** Post hæc libro 23. 24. & duobus primis titulis lib. 25. exponuntur iura inter virum & uxorem, vt de sponsalibus, nuptiis, dotibus, donationibus inter virum & uxorem. Accedunt quatuor sequentes tituli pertinentes ad fructum matrimonij, id est, ad liberos: & vltimus eiusdem libri viginti quinti titulus de concubinis; quia concubinæ sunt vxoribus similes, tantum dignitate ab iis distant. Post hæc, lib. 26. & 27. agitur de turelis & curationibus: vbi est finis quartæ partis. Quinta pars, quæ inscribitur *de testamentis*, continet explicationem vltimarum voluntatum, à lib. 28. vsque ad lib. 37. In sexta parte. I. Exponuntur bonorum possessiones, lib. 27. & libr. 28. vsque ad tit. penultimum. II. Successiones legitimæ tit. pen. & vlt. eiusdem libri. III. Agitur de damno infecto. IV. De publicanis, & vestigalibus. V. De donationibus. Hæc tria lib. 39. concluduntur. VI. De manumissionibus. & liberali causa, lib. 40. VII. De dominio, & possessione

possessione, lib. 41. VIII. De missione in possessionem, lib. 42. IX. De interdictis, lib. 43. X. De exceptionibus. XI. De obligationibus & actionibus, lib. 44. ubi est finis sextae partis. In septima parte tractatur I. De stipulationibus & earum nouationibus, ac dissolutionibus, libro 45. & 46. II. De priuatis delictis. III. De extraordinariis criminibus. IV. De popularibus actionibus, lib. 47. V. De publicis actionibus, libro 48. VI. De appellationibus. VII. De iure ff. i. VIII. De re militari, libro quadragesimo nono. IX. De iure municipali. X. De uerborum significatione, & de regulis iuris, lib. 50.

¶ Codex diuiditur in duodecim libros. In primo agitur de iure sacro, de legibus, de rescriptis, & de magistratibus. Atque hic liber proportionem respondet primo libro Digestorum. Secundus liber proportionem respondet secundo, tertio & quarto libris Digestorum. Quia enim easdem materias eodem ordine dispositas: tantum in calce adiciuntur tres tituli, de satisfaciendo, de formulis, & de iure iurando columniarum. Tertius liber respondet secundae parti Digestorum. Quartus liber tertiae parti, sed inserit tractatum de probationibus, quem Digesta receperunt in quarta parte. Quintus liber est de sponsalibus, nuptiis, dotibus, & aliis iuribus inter virum & uxorem, nec non de tutelis & curacionibus. Sexto agitur de honorum possessionibus, de ultimis uoluntatibus, & de successione legumaria. Septimo tractatur de manumissionibus, & liberali causa, de dominio, possessione, actionibus, & missione in possessionem. Octauo explicantur interdicta, pignora, exceptiones, stipulationes, liberationes, euictiones, patria potestas, & de-

nationes. Nonus liber est de criminibus. Decimus de iure fisci, & de iure municipali. Undecimus de vniuersitatibus, & de cētibus. Duodecimus de dignitatibus, & de apparitoribus. Hæc dicta sint de libris iuris ciuilis: consequenter dicendum de libris iuris canonici. ¶ Decretum diuiditur in tres partes. Prima continet distinctiones centum & vnā. Secunda continet causas sex & triginta. Quælibet autem causa diuiditur in varias quæstiones. Non est ignorandum, quæstionem tertiā causæ trigefimæ tertiæ, quia paulò prolixior est, diuidi in septem distinctiones, quæ generaliter inscribuntur *De pœnitentia*. Tertiā pars est *de consecratione*: quæ diuiditur in quinque distinctiones. Decretales continentur quinque libris. Primus est de religione, de iure, de officiis personarum Ecclesiasticarum, de pactis, & transactionibus, de litigantibus, de restitutionibus, & de arbitris: in summa continet iuris primordia, & proportionē respōdet primæ parti Pandectarum, & primo ac secundo libris Codicis. Secundus liber est de iudiciis. Tertius de variis causis, quæ potissimum spectantur, quatenus ad clericos, Monachos, & regulares pertinent. Quartus de causis matrimonialibus. Quintus de criminibus. ¶ Libet hoc loco libros iuris conferre cum vniuerso, & ostendere vtrumque ius esse microcosmum quendam. Vt igitur incipiam a iure ciuili, quatuor libri Institutionum proportionē respondent quatuor elementis, & hoc Imperator voluit, siquidem in huius operis præmio scribit, se iussisse, vt diuideretur in quatuor libros, vt sint totius legitimæ scientiæ prima elementa. Septem partes Pand-

deſtarum proportione reſpondent ſeptem
planetis. Duodecim verò Codicis libri cœ-
leſtribus duodecim ſignis octauæ ſphæræ.
Vt autem primum mobile ſtellis caret, ita
Nouellarum Liber caret titulis. nam qui ſunt
editi, ſunt omnes nōthi ac delendi, nec ha-
bent certum auctorem, ſed alij ſunt in edi-
tione vulgata, alij apud Seringerum, alij a-
pud Haloandrum, alios ex Reginae biblio-
theca Cuiacius edidit. Ergo omnes Mundi
partes libri Iuſtinianici nobis repræſentant.
Alia ratione idem in Decretalibus apparet.
Nam primus liber, tanquam cœlum quod-
dam, cœleſtia & diuina iura continet de fide
ac religione, de ſacro iure, & de perſonis ſa-
cris. Et vt cœlo ſubiicitur ſphæra ignis, ita
primo Decretalium ſubiicitur ſecundus liber
de iudiciis, quæ inter omnes actiones huma-
nas, quali ignis inter elementa, perſpicue do-
minantur, & rem publicam vitis purgant, vt
ignis aurum. Deinde in Mundo ſubiicitur al-
terum elementum, quod modo vocamus cœ-
lum, modò ætherem in Decretalibus autē ſubi-
citur tertius liber de variis actibus Clericorū,
regularium, & Monachorū, qui vitam quan-
dam cœleſtem viuere debent, non tamen ta-
lem, qualem degunt, qui ſunt in cœlis cum
Domino, ſed mediam inter cœleſtem illam, &
terreſtrem vulgi. **vt enim æther** vocatur cœ-
lum, tamen longè inferior & imperfe-
rior eſt cœlo propriè dicto, nulli mutationi obnoxioſus
ita Clericorū & Monachorū vita eſt imper-
fectior, quàm vita ſanctorū. De ſpectu fru-
ctū in paradifo. nam ſicut in hoc æthere, in quo
vuiumus, multæ ſunt mutationes, & alia bona,
alia male tempeſtates, ita etiam in perſo-
nis

nis ecclesiasticis non tantum virtutes, sed etiā vitia quæ tam interdum cernuntur: nec plus ab eis exigimus, quàm ut supra vulgarem & quasi terredicam viuendi rationem attollantur, quatenus homini in hac vita licet. Quartus Decretalium liber elemento aquæ respondet. Agit enim de matrimonio, quod est causa generationis: veteres autē humori hanc causam adscribunt, ideoque sinnerunt Venerem è maris spuma ortam esse, quia semen ipsius simile est. Pōtremam locum in Mundo tenet terra, in qua est infernus, vbi damnati custodiuntur ac torquentur: & in Decretalibus quintus liber de criminibus, & eorum pœnis. Si quis etiā purgatorium in hoc loco querat, facile inueniet, nimirum titulos *de purificatione Canonica*, & *de purgati n. vulgari*. An & limbum tibi ostendi cupis? Accipe igitur titulos *de verborum significatione*, & *de regnis inferis*: quorum ille limbi paruulorum, hic limbi veterum patrum figura dici potest: rationem adderem, nisi manifestam esse putarem.

¶ His expositis, notandum est, titulos Codicis & Pandectarum sub se plerumque multas leges, interdum vnā continere. Leges autem & Institutionum, Feudorumque titulos, ac Nouellas, & extrauagantes diuidi in paragraphos, quamquam Nouellæ diuiduntur etiā in capita. quidam etiā multos Feudorū titulos in capita distribuunt: ac sunt Feudorum libri vulgò duo, Cuiacio quinque. Libri quoque Decretalium diuiduntur in titulos: tituli subdividuntur in capitula. quod enim in Digestis & Codice vocatur *lex*, id in Decretalibus appellatur *capitulum*, in Decreto *Canon*. Nam Decreti distinctiones, & quæstiones diuidun-

tur in Canones, ac tam capitula, quam canones, ubi prolixiora sunt, in paragraphos subdividuntur. Notandum tamen est, nunquam paragraphos initio legis, vel canonis, vel capituli constitui: sed principium semper distinguere à paragraphis. Ratio est, quia paragraphi appellatio sumitur ab hac nota ¶, quæ non apponitur principiis legum, vel canonum, vel capitulorum, quorum prima litera maior ceteris pingi solet, ideo ut facile in oculos incurrat, neque commodè notam paragraphi admittat. ¶ Tandem explicandum est, quo modo allegentur loca iuris Canonici. notius enim est, quomodo citentur ex iure civili. Id exemplis declarare sufficiet. Loca Decretalium sic allegantur: ex. de summa trini. & file Cathol. cap. 1. §. una. ex. de iure iuran. c. ult. §. sanè, ex. de testam. c. Raynutius. Eodem modo citantur loca Sexti Decretalium: sed additur in sexto vel libro sexto: ut ex. de censib. c. 1. §. postquam lib. 6. & ex. de hereticis. c. 2. §. heretici. in 6. In Clementinis verò pro capitulis vocamus Clementinas: Et similiter in Extravagantibus, omisso nomine capituli, appellamus extravagantes: veluti, Clemen. 1. de senten. & re iudica. extravag. un. loh. xxij. de maior. & obedient. extravag. comm. salvator. de praben. Ex prima parte Decreti hoc modo canones citantur: dist. 1. can. lex. & dist. 10. can. certum. Ex secunda parte sic, tertia (subaudi causa) questione nona, can. caueant item. & q. 5. can. illi de pœnitent. dist. 1. can. 1. item de pœnitent. dist. 4. c. vlt. Ex tertia parte hoc modo de consecrat. dist. 2. can. 1. & de consecrat. dist. 4. can. quaris §. difficillimam. Hæc de libris iuris in gratiam iuris tyronum adnotasse sufficiat.



IVL. PACII A BERIGA

I. C.

ANALYSIS

PROEMII INSTITUTIONUM.

Rub.

S Copus huius præmij est, Institutiones confirmare, id est, eis vim legum tribuere, & iuvenes iuris studiosos ad earum lectionem adhortari. Formam habet epistola, ac partes quatuor continet: inuocationem diuini nominis, salutationem, epistolam, & subscriptionem. ¶ Ex prima parte nota Christi nomen, operum & actionum nostrarum initio rectè à nobis inuocari, exemplo Iustiniani tam hoc, quàm multis aliis locis. religiosissimus enim Imperator in legibus condendis, ab inuocatione diuini numinis, quàm principium & medium & finem legum esse debere censer, auspicari solitus est. Nouellarum, octogesimo quinto in princip. & Nouellarum 109. in princip.

¶ Ex secunda parte nota primò varia nostri auctoris nomina. I. A dignitate vocatur Imperator, non tamquam dux exercitus, vt in §. serui autem ex eo. j. de iur. person. Sed

vt

vt Imperij Romani moderator. II. Ratione successionis appellatur *Cæsar*, *Flavius*: quia Cæsaribus & Flauis in imperio successit. Nam Cæsaris appellatio à Cæsare imperij conditore ad eos, qui in imperio successerunt, transmissa est. Nou. 30. In principio. Ex Flauiorum autem familia fuerunt Vespasianus, Titus, Domitianus: & hoc cognomen sibi assumpserunt Græci Imperatores, qui ante Iustinianum nostrum regnarunt. Alciat. libro quinto Parer. capite 3. III. Proprio nomine, vel (vt Anton. Augustino videtur libro tertio emendat. capite octauo) à Iustino auunculo & patre adoptiuo, cui successit in imperio, vocatur *Iustinianus*. Ideo Iustinum patrem suum appellat. §. de donat. §. est & aliud. & qui testa. fac. non poss. §. cæcus. IV. Agentibus deuictis sumpsit hæc cognomina. *Alamanicus*, *Gothicus*, *Francicus*, *Germanicus*, *Armenicus*, *Alanicus*, *Particus*, *Armenicus*. V. Ab acclamatione, quæ inaugurationis tempore, boni omniū causâ fiebat, dicitur *pius*, *felix*, *inclutus*, *victor*, ac triumphator semper *Augustus*. Quamouñam etiam ab Antonino dici potest sumpsisse Pij cognomen: quia primus Antoninus eo decoratus fuit, & ad sequentes Imperatores transmisit. Nou. 78. Nota secundò duas condiciones in iis requiri, qui hisce Institutionibus operam iaturi sunt. I. Debent esse legum cupidi; vt velint fieri, iuris periti. *ἵνα γὰρ ὁ Φιλοπράδης* (vt inquit, *Ἰσοκράτης* ad Demonicum) *ἵνα πολυπραδῆς*, *Si eris dicendi cupidus multa dices*. II. Debent esse iuuenes vt possint progressu temporis, & post Institutiones aliis libris iuris perfectius euadere

Princ.

evadere perfecti Iureconfulti. nam & doctiores sunt iuvenes, quàm senes. D. de edil. edic. l. præcipiunt. 37. Quinquagesimus quadragenarius animum ad Iurisprudentiam appulsi sic dicuntur, teste Camano in l. cum quid. D. de reb. cred. ¶ In tertia parte Iustinianus expostulatus cur has Institutiones conscribi iussit, rem alius repetit. Primò igitur in princ. docet, Imperatorem non minus eger legibus, quàm armis: quia ut vita humanata secundum Lucianum in Parasito, & Theonem sophistam in l. Chica, ita etiam in pacis instructio in duobus temporibus, bellis, & pacis, ut Arist. scribit Polit. lib. 1. capit. 3. & libro 7. capit. 2. & utriusque temporis gubernatio ad principem spectat. Strabo. lib. 17. de Augusto loquens, & πολέμῳ, inquit, & ἡσυχίᾳ κατὰ τὴν νόμον διαφέρει, Et belli & pacis dominus ad vitam constitutus est. Quare tam arma, quàm leges principi sunt commissæ. Nov. 105. in princ. Armis enim hostes in prælio superantur, ac de eis triumphus comparatur. legibus verò ciues in officio continentur, & per legitimos tramites, id est, per iudicia rectè constituta. C. de petit. hered. l. ultim. in princ. calumniantes, hoc est, qui mala fide litigant, coercentur. Sic enim calumniarum vocabulum hoc loco accipitur, cum ubi aliter sumitur, ut D. de calumni. to. tit. & ad 5. c. Temp. l. 1. §. 1. Ac licet propriè arma rempab. tucantur, leges eam exornent; tamen Iustinianus, ut ostendat hæc munera opem sibi invicem præbere. C. de no. cod. conf. in princ. id, quod est armorum, tribuit legibus: & quod est legum, tribuit

tribuit armis, inquitens Imperatorem armis decorari, legibus armari. ¶ **Secundò** in §. 1. ostendit se utique Imperatorio muneri satisfecisse, & armis aduersus hostes legibus erga subditos usum esse. Illud probat testimonio Barbarorum, quos bello vicit; & prouinciarum, quas ab hostibus recuperauit. Hoc ex eo probat, quòd populos legibus partim promulgatis, partim compositis regit. Promulgantur leges, cùm publicantur: componuntur autem, cùm in vnum volumen rediguntur. suas leges Iustinianus promulgauit: suas & alienas composuit. ¶ **Tertiò** docet, quæ sint leges à se seu suo iussu compositz. Hæ sunt redactæ in tria volumina. Primum volumen est Codex, quo continentur constitutiones Romanorum principum. Iustinianus enim has constitutiones antea confusas (quia partim erant in Codice Theodosiano, partim in Codice Gregoriano, partim in Codice Hermogeniano, partim extra illos tres Codices vagabantur) in luculentam erexit consonantiam, id est, in vnum Codicem, quem de suo nomine Iustinianum appellauit, aptè relegit: libris enim & titulis pulchro ordine dispositis distinxit, & nullam antinomiam (multa autem in veteribus Codicibus erant) reliquit. ordo igitur splendorem hanc operi affert: & quia sunt antinomiz sublata, mira est inter has omnes constitutiones consonantia. §. & cùm sacratissimas. in primis. Nota Codicem his fuisse editum, semel ante alios libros Iuris, & iterum, post Digesta, & Institutiones, vt in prolegomenis exposui: sed hæc tantum sit mentio primæ editionis: Secundum

*Et cum
sacratissimas.*

dum opus sunt Digesta seu Pandectæ, collectum ex veteris prudentiæ voluminibus, id est, ex Iurisperitorum libris. d. §. & cum sacratissimus vers. tunc nostram. Nam vetus prudentia & vetus siue antiquum ius dicitur hic: quod libris Iurisperitorum continetur, ut j. hoc præm. §. igitur. & de libertin, §. ult. & de nupt. §. sunt & alia. & D. de diu. reg. iur. in rub. & c. de vet. iur. eund. Cui Digesta, cur item Pandectæ appellentur, cum docuerim in prolegomenis, non debeo hic frustra reperere. Hoc opus Iustinianus vocat desperatum: quia supra fidem humanam videbatur ex immensis veterum voluminibus (erant enim duo ferè milia librorum, & plusquam tricies centena milia versuum à veteribus effusa. D. de præm. §. 1. & C. de vet. iur. eund. l. 2. §. omnia igitur) vnum mediocre opus conficere: quod tamen Iustiniani no. bi auctoritate perfectum est. * Tertium opus sunt Institutiones, quas nunc præmanibus habemus: de quibus plura traduntur. I. Tempus, quo composita sunt, nimiram post compolita Digesta. §. cumque hoc. in princ. II. Ministri, quorum opera in his conficiendis Iustinianus est usus. hi verò sunt tres, Tribonianus, Theophilus, & Dorotheus. Tribonianus fuit vir magnificus, magister officiorum, exquæstor sacri palatii, & ex consule. Quamquam verbum *exconsule* hic abest à libris scriptis, & à Theophilo extat tamen in l. 2. in princ. C. de vet. iur. enuclean. Magister officiorum scholis palatinis præerat. C. de loca. l. ult. & de priuil. schol. l. 2. Quæstor sacri palatii orationes principum in senatu legebat. D. de offic. quæstor.

vnd. §. ex quaestoribus & §. ult. eorum rescrip-
 ta distabat. C. de diuersi. reser. l. ult. insque
 subscribat. Nou. 114. Apud eum serua-
 batur minus laterculum. C. de offic. quaestor.
 l. 1. vt manus laterculum seruabatur apud
 primicerium notariorum, vt scriptum est in
 Notitia Romani Imperij. Laterculum erat
 Codex, in quo dignitates & officia descripta
 erant, maiora quidem in maiori, minora
 verò in minori: dictum vel (secundum Ho-
 tomanum) à laterio, vel (secundum Cui-
 cium) à lateribus, quia quadratâ figurâ præ-
 ditum erat Tribonianus in Instit. vocatur
 quaestor §. quibus alien. lic. vel non. §. ult. & de
 fideic. hered. §. ult. sed in hoc proœmio appel-
 latur ex quaestore: quia hoc proœmium post ab-
 solutas Institutiones conscriptum est, post-
 quam Tribonianus iam quaestura functus
 erat. nam ex quaestore dicitur, qui quaesturam
 gessit: & similiter ex consule, qui consulatu
 functus est. At consularis & quaestorius latius
 patent: quia non solum iis tribuuntur, qui
 magistratu functi sunt, sed etiam iis, qui
 dignitate quaestoria, vel consulari sunt à
 principe donati, eiusque dignitatis eo licil-
 los seu diploma acceperunt. Theophilus &
 Dorotheus fuerunt viri illastres, & anteces-
 sores, id est, iuris professores, illi Constan-
 tinopoli, hic Beryti. C. de vete. iu. eund. l.
 2. §. quæ omnia. His tribus viris, tamquam
 maxime idoneis, Iustinianus hoc opus faci-
 endum specialiter mandauit (nam eiusmodi facta
 quæ sunt magni momenti, speciale manda-
 tum requirunt, non sufficiente mandato ge-
 nerali D. de procurat. l. non solum. 19. §. ult.
 & de minor. l. illud. 25. §. 1. & de acceptilat. l.

3.1. & per iurandum. 13. §. tutor.) perspe-
 ctâ eorum solertiâ (id est, naturali vi ingenij)
 & legum scientiâ, & in mandatis Imperiali-
 bus exequendis fide singulari, ut enim possent
 hoc mandatum exequi, tam à natura, quam
 ab arte instructos esse oportebat: ut autem
 vellent sine omni fraude exequi, fides neces-
 saria erat. III. Utilitas: quæ quidem est du-
 plex. Altera proponitur in verfic. ut liceat.
 quod in posterum iuris studiosi non discant
 prima iuris elementa ab antiquis fabulis, id
 est, à veterum Institutionibus, in quibus
 multa erant inutilia, & ab usu remota; sed
 ex hoc Imperiali opere, in quo nihil conti-
 netur inutile, & nihil perperam ac temerè
 positum est, sed iura in foro obtinentia, con-
 gruo ordine sunt disposita. Altera subiicitur
 in verfic. & quod priore. quod iuris studiosi
 non tantum finem huius disciplinæ, id est,
 Codicem accipient tamquàm ex ore princi-
 pum, qui sunt constitutionum in Codice
 positarum auctores, sed etiam principum, id
 est, Institutiones, quarum auctor est Impe-
 rator Iustinianus: cum olim nullæ essent In-
 stitutiones Imperiales, sed tantum Institu-
 tiones à privatis hominibus conscriptæ, ut à
 Gaio, Florentino, Paulo, Marciano. * IV.
 Diviso in quatuor libros: quia sicut quatuor
 sunt naturalia elementa ita etiam placuit to-
 tidem esse elementa iuris. §. igitur. quod na-
 turam imitatur. j. de adopt. §. minorem. * V.
 Quæ iura in his Institutionibus continean-
 tur: ea verò continentur, quæ sunt in usu, vel
 quia numquàm in desuetudinem abierunt,
 vel, quia cum in desuetudinem abiissent, ab
 Imperatoribus sunt in usum revocata. §. in
 quibus

quibus. * V I. Ex quibus libris collectæ sunt. §. penult.

Aut Imperator in §. pen. eas esse compositas ex omnibus antiquorum Institutionibus, aliusque commentariis, præsertim Gaij Iurisconsulti, quem hac de causa nostrum appellat, tam hîc, quam §. de public. iud. §. item lex Cornelia de sicariis. quoniam cum præ ceteris Iureconsultis in hoc opere secutus est. Floruit autem Divi Hadriani temporibus ut constat ex l. 7. D. de reb. dub. VII. Huius operis à doctis prudentibus viris, Triboniano, Theophilo, & Dorotheo, oblata recognitio, & approbatio: per quam factum est, ut quæcumque in eo continentur, vim constitutionum Imperialium obtineant. d. §. pen. Versific. cum tres. * VIII. Adhortatio ad has Institutiones

§. ultim.

perlegendas. Cum enim ostensum sit eas vim legum obtinere, & legitimæ scientiæ prima principia continere: consequens est, ut accurate à studiosis iuuenibus legi, & addiscer. debeat. Quod ut alacrius faciant, Imperator in §. ult. eis præmia proposuit, quæ post Institutiones ceterosq. iuris libros perlectos consequentur, nempe administrationis rei publicæ; non quidem totius, quod ad solum Imperatorem spectat. Nou. i. in princ. sed in partibus, quæ fidei volente principe committentur. ¶ Exposui Iustiniani epistolam, quæ est tertia proœmij pars. Tandem in quarta parte apponitur hæc subscriptio, *Data constantinopoli. D. Iustiniano perpetuo August. ver. i. m. consule.* veteres enim tempora notabant per consules, quibus Iustinianus Nou. 47. cap. 1. nomen Imperatoris & annum eius imperij proponi iubet.

HACTE

Haftenus proœmium, ex quo colliguntur
13. axiomata.

1 Christi nomen operum initio recte inuocatur. rubr.

2 Laudis suæ titulos efferre licet. ead. rubr.

3 Qui ad legum studium animum appellit, iuuenis & legum cupidus esse debet. ead. rubr.

4 Princeps armis & legibus opus habet. in princ.

5 Bellum armis, pax legibus administratur. ibid.

6 Victoriae sunt à Deo. §. 1.

7 Populi sunt legibus regendi. eod. §.

8 Cœlesti fauore magnæ res perficiuntur. §. & cum sacrificiis.

9 In ministris requirunt solertia, scientia, & fides. §. cùmque.

10 Iura obsoleta sunt, prætermittenda. cod. §.

11 In iuris studium diligenter incumbendum. §. vlt.

12 Ad reipublicæ administrationem & honores adspirare licet. d. §. vlt.

13 Reipublicæ administratio iuris peritis committi debet. d. §. vlt.



IVL. PACII ABERIGA

I. C.

ANALYSIS

LIBRI PRIMI

INSTITVTIONVM.

De Iustitia & iure.

TIT. I.

PRIVS QVAM de legitimæ scientiæ subiecto pertractet, de ipsa iuris arte verba facit. ¶ Et primò in *Princ.* principio tituli declarat eius finem id est iustitiam, quæ definitur, constans & perpetua voluntas ius suum cuique tribuendi, hoc est, habitus animi, per quem volumus iustè agere, & suum cuique tribuere, ac re ipsa tribuimus, nisi impediamur nam voluntatem cum potestate coniunctam effectus sequitur. Huic definitioni non obstat, quòd septies in die cadit iustus. *Prou. 24. ver. 16.* & nihil est perpetuum in rebus humanis. *Nou. 7. c. 2. licet. de Decretis cum, §. 35. Cic. in Consolato. llo loco.* Nihil in rebus humanis perpetuò firmū eiusdemque naturæ optare licet, quia mutatio non fit in iustitiæ essentia & quidditate, quæ per definitionem explicatur, sed in subiecto,

id est, in homine, qui modò iustitiam, modò
 §. 1. iniustitiam recipit. ¶ Secundo in §. 1. ipsam
 artem definit, inquit, esse humanarum atque
 humanarum rerum notitiam, iusti atque ini-
 iusti scientiam. in qua definitione, notitia &
 scientia sumuntur ex *παιδεία*, nec distin-
 guntur ab arte. nam hæc scientia vocatur ars.
 ff. h. l. 1. in pr. non quòd sit effectiva, ut artes,
 quas appellamus mechanicas, sed quia est
 practica, quandoquidem eius finis non est
 inanis contemplatio, sed actio, quæ in usu &
 praxi forensi maxime cernitur. propriè autem
 nominatur Iurisprudentia. l. §. 1. ff. de i. iu-
 stitia. to. §. ult. Res diuinæ & humanæ sunt
 huius artis subiectum, (ut scholastici loquan-
 tur) materiale: iustum atque iniustum, sunt
 subiectum formale quia res diuinæ & huma-
 næ eatenus in Iurisprudentia considerantur,
 §. his igitur quatenus ad ius & iniuriã referuntur. ¶ Ter-
 tiò in §. his igitur post dictas iustitiæ & iuris-
 prudentiæ definitiones generaliter traditas
 (quæ non sunt iuris Romani propriæ, sed
 omnium gentium iuribus communes) expo-
 nit methodum, quæ hæc ars tradi debet, nimi-
 rum à simplicioribus & facillioribus, quæ me-
 thodum probat etiam ff. de leg. §. sed non respice.
 Quandoque tamò adhibentur aliæ metho-
 di à dignioribus. ff. de praxi. §. ult. vel à ve-
 rustioribus. ff. de re iud. d. u. l. §. singulorum.
 vel à genere ad species. ff. de r. h. re l. l. i. vel à
 toto ad partem. ff. de in. h. re l. l. i. in pr. vel
 ab universali ad res singulares. ff. de re iud. l. i.
 in pr. vel à singulis rebus ad universitates.
 ff. de qua. pers. n. §. ut de. §. ut de. ad
 Treb. l. l. in pr. vel si eo modi est in tota iura
 id quod non est in tota iura. ff. de pec. l. l. i.

¶ Quarto in §. iuris p. recipia. recentior
 præcepta iuris non particularia, quæ sunt pe-
 ne antiqua & iuris locis tractat delictis & vi-
 tis. talia autem sunt. Honeste vivere. Alteri
 non laedere. Suam cuique tribuere. nam per
 se honestas requiritur, & erga alios sic nos
 gerere debemus, ut non solum vitemus quod
 malum est, sed etiam agamus quod est bonum.
 P. 2. 37. vers. 27. ¶ Quinto in §. ubi duas. 16.
 titulus huius artis positiones, id est, duo prin-
 cipia, videlicet utilitatem publicam, & utilita-
 tem privatam. unde oriuntur duæ iuris species:
 quia utilitas est iusti propriè mater & requirere
 ait Horat. lib. 1. saty. 3. & ius est ubi bene
 & quod communiter utile est recte Arist. 1.
 ethic. 8. nempe ius publicum, quod Reip. utili-
 tati per se & principaliter spectat, & ius pri-
 vatum, quod per se & principaliter utilitatem
 singulorum civium respicit. ceterum necesse
 est consequitur, ut quod Reip. prodest, etiam
 singulis proficiat: retrò quod singulis est utile
 etià Reip. sit utile. Hinc dictum est, reip. prodesse
 se, ne quis re sua male utatur. J. 1. qui sui
 vel a se. i. sunt. §. sed bre temp. vers. expellitur.
 doctores mulieribus conservari. D. de iu. dot. l. 2. &
 j. i. m. m. l. 1. Porro cum ius publicum be-
 neficiam capiat, aut enim est publicum utili-
 tate, quia spectat ad statum reipublicæ, ut
 quæ de legibus, & magistratibus sunt consti-
 tutæ: aut publicum auctoritate, quæ cum in
 publico sit, nihilominus à publica ut con-
 tate pendet, ut tutela. Inst. de excu. in p. & de
 re iudic. factio. D. qui testam. ac poss. 3. Ver-
 bo ostendunt hic agi de iure publico, ut utatur
 Adhuc impudendum esse de iure p. de iure pri-
 vato, cuius ius facit partes, ius naturale, ius

§. iuris
 præcepta.

§. huius
 study.

gentium, & ius ciuile, seu præcepta iuris naturalis, gentium, & ciuilis. Nota primò, non tractari de hoc iure priuato in toto sequenti opere, (cum quia post seq. tit. non tractatur de iure, sed de obiectis iuris, tum etiam quia ultimus titulus erit de publicis iudiciis) sed vsq; ad finem tituli sequētis, vbi explicite tractatus de ipso iure. Nota secūdò præcepta iuris naturalis, præcepta iuris gentium & præcepta iuris ciuilis nō æquē spectari in iure publico, propterea q̄ salus populi suprema lex est. Nota tertio hæc tria iura, naturale, gentiū, & ciuile esse quidem species, iuris generaliter accepti non tamē esse species, sed partes iuris priuati quo Romani vtuntur, vt hic traditur. Nota quartò particulā *iur* hoc loco accipi pro coniunctione *et*, quod in iure non est nouū. *D. de Verb. sign. l. sate. s. 3.* Nota quinto, ciuiliū præceptorū appellatione hoc loco intelligi præcepta iuris Romani, quod *xxi. i. 2. l. 1.* vocatur ius ciuile. *l. i. c. prox. §. sed ius quidem. vers. sed quoties.* Nota sexto, Romanos aliter accepisse iura à Græcis. *D. de orig. iur. l. 2. §. postea ne diutius.* vt ab Atheniēsisibus, & à Lacedæmoniis. *l. i. c. prox. §. &* non ineleganter, & à Rhodiis. *D. de le. Rhod. aliter accepisse naturalia præcepta à natura, & iuris gentium præcepta à naturali ratione: quoniam illa non per se, & quatenus Græcis probata, apud Romanos valēt, sed quatenus sūt ab ipsis Romanis recepta & cōprobata. ideoquē ciuilia & Romanorum propria facta sunt. hæc autem, quæ natura & naturalis ratio dicat, per se obtinent, non à Romanorum auctoritate vim accipiunt: ideo naturalia gentium iura pertinent, nec ideo ciuilia fiunt, quia Romani eis vtuntur.*

EX HOC titulo colligitur. §. axiomata.

1. A facilioribus & simplicioribus est inchoandum. §. *his igitur*.
2. Dissidentia scpe iuuenes à studio auocat, §. *his senur*.
3. Honestè viuendum. §. *iuris praecepta*.
4. Neminem lèdere oportet. *ead. §.*
5. Suum cuique tribuendum, *ibid.*

De iure Naturali, Gentium, & Ciuili.

TIT II.

HVius tituli partes quatuor sunt. In prima parte Imperator exponit ius naturale, gentium, & ciuile, vt rubrica pollicetur, quia in calce superioris tituli dixerat, ex his tribus constare ius Romanum priuatum. vt enim omnes alij populi, ita etià, populus Romanus vitur tam iure omnibus communi, quod est naturale vel gentiù, quam proprio, quod vocatur ciuile. Ius naturale ontù habet à natura, quæ omnibus animalibus est communis ius gètiùm proficiscitur à naturali ratione hominù propria: ius ciuile manat à ciuili ratione, quæ à forma Reip. sumitur. vt enim Aristot. Polit. lib. 4. c. 1. part. 5. & lib. 2. c. 8. par. ult. scribit, Leges ad remp. aptari debent, non Respub. ad leges accommodari. Ius naturale conuenit omnibus hominibus non solis: ius ciuile solis, non omnibus ius gentium, omnibus & solis. ¶ Primo igitur Imperator ius naturale declarat definitione, & exemplis. Definizio est, *Quod natura omnia animalia docuit.* Nota primo, naturæ vocabulo non significari rationem naturalem, quæ est hominù propria, sed instinctum naturalem omnibus animalibus communem. Nota secundò, non referri ad ius

naturale, quicquid natura omnia animalia docet, sed ea tantum, quæ in vitæ cōmunionē spectantur, ut ex subiectis exemplis apparet. nam maris & feminae coniunctio, liberorum procreatio, & eorumdem educatio in cōmunionē quadam vitæ cernuntur, ac proprietas iuris est, ut in vitæ cōmunionē consistat. ait *Arist. Ethic. Nicomach. lib. 5. c. 6. §. Polit. lib. 8. c. 9* Nota tertio improprie dici ius, quod brutis animalibus tribuitur. ut enim vitæ cōmunitio maximè propria est hominibus in quibus solis ratio & sensus cōmunicatio reperiuntur. 1. *Polit. c. 2.* ita ius proprie dictum, hominum propriū est, quod argumento à contrario confirmatur, quia iniuria, quæ iuri contraria est, *§. de le. Aquil. §. mur. & de mur. in prin* proprie loquendo, in bruta non cadit. *§. si quadr. paup. sec. dic. ver. nec enim. de D. 2. l. 1. §. ait ppat.* verum tamen quasi iniuria iudicatur, ita ut dominus animalis, quod alterum prouocauit. ei que nouit, iure obligetur. *d. l. 1. §. cum arietes.* Hæc definitione iuris naturalis dicta sunt. ¶ Sequuntur exempla eorū, quæ ex hoc iure descendunt: hæc autem sunt tria maris & feminae coniunctio, quā nos matrimonium appellamus, liberorū procreatio, & liberorū educatio. Nota primo, matrimonij vocabulum non tribui coniunctioni brutorū, sed naturali hominū coniunctioni, nam matrimonij, quod homines inter se contrahunt, respectu naturalis cōiunctionis proficitur, a iure naturali. Nota secundo, coniunctio, quæ matrimoniale non est, coniunctionē corporū, sed animorum. *D. de iur. eg. tur. l. nup. 20. art. 1.* hæc animorum coniunctionem quolā modo reperiri etiā in brutis, sicut enim bruta dicuntur

tempore habere animam reuerendi, quādiu reueri
solent. *I. de rer. iur. §. pascu.* ita dici possunt
animam reuerendi, quādiu reueri solent,
I. de rer. iur. §. pascu. ita dici possunt habe-
re animā huiusmodi viuendi, quādiu simul viuunt,
ut mas, & femina, & eorum fœtus. Nota tertio
bruta animalia, *§. ius cunctis per. tu censeri*, quia
non ulterius progrediuntur, ut homines, qui
etiam iuris à ratione manātis capaces sunt.
ideoque in altiori (ut ita dicā) classe censetur.
Nam censendi verbum per translationem hic
accipitur, quia, ut apud Romanos diuersi erāt
civium census pro diuersitate patrimoniorū,
sic etiam animalium sunt diuersi gradus pro
diuersitate iurium, quorū cognitione pradi-
ta sūt. Phrasis est elegans à multis auctoribus
vstrpata, quorū pauca proferre sufficit. *Epi-
manus in l. ult. D. de iur. & legit.* priuati cum
cautionem legū auctoritate non censeri. Ta-
citus in vita agricolæ, vna adhuc victoria Ca-
rus Merius cērebatur. Auctor dialogi de ora-
toribus, Eiusmodi libri extant, ut ipsi quoque
qui egerunt, non alijs magis orationibus cen-
seantur. Val. Max. lib. 6. c. 1. in prin. Te custo-
de matronalis stola censetur. ¶ Secundo sex
distinctiones. ponit inter ius gentiū, & ius ci-
uile, quarum tres continētur in §. 1. Distin-
ctio sumitur à personis iure vtentibus. cū
enim omnes populi, qui legibus & moribus,
id est, vel scripto, vel non scripto, vel utroque
iure regantur, (silio namq; vtentur iure scri-
pto, ut Athenienses alij non scripto, ut Lace-
dæmonij alij utroque, ut Romani. *I. de d. c. d.*
stat. & p. et nō inelēgante, idēq; coniunctio.
hic enim habet etiam distinctionis, quemad-
modum ē contrariō in. 4. *C. de veri sign. dif.*

§. 1.

iunctio cum habet etiā coniunctionis) partim proprio, partim cōmune iuri vrantur: ius quidem ciuile est proprium ciuitatis, à qua conditum est: ius verò gentium est cōmune omnium hominum & apud omnes populos perque custoditur: id est, ferè apud omnes populos: hac enim partic. *ferè*, dist. i. c. ius gentiū rectè suppletur, propter prauos mores populorum quibusdam præceptis iuris gentiū non vrentium: vt cum Lacedæmonii & Egyptij probarunt factum quod est natura, id est iure gentiū probrosū. n. D. de verb. sign. l. probrum. 42. Eodè modo accipere oportet, quod ait Imperator in l. pen. D. de le. Rhod. sc. esse mundi dominum. sic 7. de donat. §. i. Iustinianus ait mortis causā donationes ad exemplū legatorū redactas esse per omnia: & mox additā partic. *ferè*, inquit, per omnia ferè legatis connumerari. I I. Distinctio sumitur à definitionibus (nā quæ diuersis modis definiuntur, diuersa esse necesse est, vt ait Porphyrius cap. 13. partic. ult.) Ius enim ciuile definitur, quod quisque populus ipse sibi ius constituit; ius autem gentium definitur, Quod naturalis ratio inter omnes homines constituit. I I I. Distinctio sumitur ab etymologia: quia ius ciuile dicitur, quasi ciuitatis proprium: ius autem gentium dicitur, quasi suo iure omnes gentes vrentur. IV. Distinctio in §. sed ius quidem. sumitur à numero, & nomine: quia multa sunt iura ciuilia, sicut multe sunt ciuitates ea cōdentes, vt Atheniense, Lacedæmonium, Rhodium, Romanum: ius autem gentiū vnum est omnibus hominibus commune. In duas tamē species cōmodè diuiditur, videlicet in primarium & secundarium: quorū illud diuina pro-

§. sed ius
quidem

q. den

videntia est constitutū, proinde semper obtinuit, etiam ante lapsum Adami : veluti quod iubet Deū coli, patriæ & parentibus obtemperari hoc autē naturali ratione propter humanas necessitates, post peccatū primi est introductū, idēq. bella, captiuitates seruitutes iuri naturali cotinuas tolerat. V. Distinctio in eo. §. sed ius quidē sumitur à nomine : quia ius ciuile multas speciales appellationes recipit, quibus singula inter se distinguūtur, vt Atheniēse, Lacedæmoniu, Rhodiū, Romanū, quod etiā vocatur ius Quiritiū : quia Romani à Quirino (id est, à Romulo) appellati sunt Quirites: Cur autē Romulus dictus sit Quirinus, varias causas addert Ouidius Fastorum his versibus:

Proxima lux vacua est, at tertia dicta Quirino

Qui tenet hoc nomen, Romulus ante fuit:

Siue quod hasta Quiris præcis est dicta Sabinis,

Bellicus à telo venit in astra Deus:

Siue suo regi nomen posuere Quirites:

Seu quia Romanis iunxerat ille Curres.

Ius verò gentium non recipit aliquam specialem appellationem, cū vnum & idem sit apud omnes gentes. Ex dictis oritur questio, quod ius ciuile intelligi debeat, cū iuris ciuilis simpliciter mentio fit, non addito nomine alicuius ciuitatis. Respondet Imperator in vers. *sed quæ res nō iē ex illo* intelligi ius Romanum, sicut enim simplici pœtæ appellatione, significatur præstantissim⁹ pœta, id est, apud Græcos Homerus, apud Latinos Virgilius: ita simplici iuris appellatione intelligendum est ius præstantissimum, id est, Romanum. Consueuerunt enim homines (vt ait Galenus lib. de comate) iis quæ in quoque genere præstant, generis nomen propriè tribuere. VI. Di-

functio iuritur ab effectibus. Hic autem pretermittuntur effectus iuris ciuilis, & proponuntur varij effectus proprii iuris gentium, nimirum bella, captiuitates, seruitutes, & plerique contractus. Nota primò, seruitutes probari iure gentium, etsi iuri naturali contrarie sunt: nec propterea ius gentium esse contrarium iuri naturali, quia non probat seruitutem tanquam rem per se bonam, sed tolerat tanquam minus malam esse, id est ne captiui occidantur, sed seruentur, & vendantur. *J. de iure person. §. serui autè ex eo. Florat. lib. I. caput 10.*

Vendere cum possis, captiuum occidere non.

Uini. Israelitę videtes cõtra se instructũ Aegyptiorũ exercitũ clamabāt, *Melius erat nobis, seruire Aegyptiis, quàm mori in deserto. Ex. c. 17. v. 12.*

Etenim minus malũ habet ratione bonũ, ut scribit Arist. 3. Ethic. c. 4. part. 10. Nota secundo, quatuor cõtract⁹ esse iur. ciu. stipulatione, *J. de action. §. de constituta. emptio, iussum. J. de locat. §. adeo litterarum obligatio. J. de liter. oblig. & sponsalitiũ largitatem. Nou. 119. in pr.* Ha-

¶ *Cõstat*

Et enus prima tituli pars. ¶ In secunda parte explicatur secunda iuris Romani diuisio. Ac *lun §. dicitur.* ponitur. hæc diuisio in ius scriptũ & non scriptum. Nota ius scriptum appellari, non quodcumque iuris mandatum est, sed quod publica auctoritate, puta iussu principis, litterarum monumentis, est consignatũ. Ideo ius feudale inscribitur *Consuetudines feudales*: quia prima quorundam Dolorum (ut Oban de Herto & Gerardi de Nigro) auctoritate conscriptum est. ¶ II. In eo em §. *constat.* ius scriptum subdividitur in legem plebiscitum, senatuscõsultum, principum placita seu centumvires, magistratum

uum

rum edicta seu ius honorarium, & responsa prudentum. Nota primò, responsa prudentum olim fuisse partem iuris non scripti. *De Orig. iur. l. 2. §. his legibus. & §. ita in ciuitate* sed hic referri ad ius scriptum, quia Imperatoris Iustiniani iussu relata sunt in Pandectas. Nota secundo, harum iuris specierum distinctionem sumi à causa efficiente. nam legis auctor est populus: Plebesciti, Plebs, Senatusconsulti, Senatus: Constitutionis, Princeps: Edictorum honorariorum, Magistratus, ut Pretor, vel Aedilis Cereus: Responsorum, Iuriscōsultum iuris, nō scripti, uisus, & tacitus populi. cōsensus. *§. lex est. l. 5. §. 88. l. 2. §. 1. ff. de leg. l. de quibus. 32. §. 1. l. 3. §. 5.* Nota tertio edicta Magistratuum constituere ius, quod appellatur Prætorium sive Honorarium, reliquas iuris partes referri ad ius civile in significatione propria & angusta sumptū, quatenus iuri honorario opponitur. *Id. de re post. vers. quos autē. & ff. de iust. & iure. l. 7.*

¶ III. Species iuris scripti sigillatim exarantur. ¶ Prima iuris scripti species, id est, *§. lex est.* lex in §. lex est. definitur his verbis. *Lex est, quæ populus Romanus senatorio magistratu interrogante constituitur.* Inferitur autem per parenthesin exenplum senatorij magistratus quod populus interrogabatur, uolunt consule. nā alij quoque magistratus populum rogabant. ut interrex, cicerator, triumuir. Nota primò, legis vocabulū aliter hic accipi, quā *§. h. tit. 1. §. 1. & ff. de d. §. pen.* quibus in locis significatur ius scriptum: nam hic sumitur pro specie iuris scripti. alibi latissimam habet significationem, ut complectatur etiam ius nō scriptum, ut cum dicitur lex natura. Alias huius vocabuli significationes exposui in pag. *D. de legib.*

nu. 1. Nota secundò, Iustinianum uti præteriti
 temporis verbo *constituebat* : quia cum popu-
 lus Romanus omne imperium suum & pote-
 statem in principem transtulerit. *J. b. tit. §. sed*
& quod. iura amplius non condit, sed hodie
 solus princeps hanc potestatem habet. C. de
 legib. l. ult. ¶ Secunda species iuris scripti, id
 est, plebiscitum definitur in eod. §. *lex est vers.*
plebiscitum. his verbis, *Plebiscitū est, quod plebs*
plebeio magistratu interrogante (veluti tribunc)
constituitur. Nota primò, Imperatorem in hac
 definitione uti verbo *constituebat*, quod est
 præteriti temporis, ob eandem rationem, ob
 quam eodem usus est in superiori definitio-
 ne, videlicet quia plebs hodie iuris condendi
 potestatem non habet. Nota secundò partic.
veluti aliter accipi in hac, quàm in superiori
 definitione : quoniam ibi erat nota exempli:
 hic autem accipitur pro, *id est*, (quemadmodū
 ē contrario tō, *id est* accipitur *avtē* - s. *veluti*
D. de pact. l. 1. §. pactum.) quia solus tribunus
 pleb. rogabat plebē. ¶ Post hæc, quia in dictis
 definitionibus mentionē populi & plebis fe-
 cerat, hæc duo inter se distinguit in vers. *plebs*
autē. inquit, populū differre à plebe, sicut dif-
 fert genus à specie : nō quod populus sit gen⁹
 pleb. sed quia sicut gen⁹ plura cōplectitur quā
 species, ita populus plures cines cōplectitur,
 quā plebs (siquidē populi appellatione nō so-
 lū continentur plebei, sed etiam patricij, & se-
 natores, qui omnino à plebeiis seiunguntur) ce-
 terū populus ad plebē habet eandē rationē,
 quā totum ad partē. Nota primò, patriciatum
 modò significare genus descendentū ex sena-
 toribus, ut hīc modò dignitā ē eorū, qui sunt
 quasi patres principis, ut *J. iur. mod. ius per. sel.*
§. Filius

§ filiusfa. Nota secundo, patricios teneri ple-
 b. feris ex lege Hortensia, quā tulit Hortēsius
 dictator, ut plebē, quæ in ianiculū secesserat,
 cū patribus cōciliaret. *D. de orig. iur. l. 2. §. deinde*
cū esset. Gellius lib. 1 §. 27. ¶ Tertia iuris
 scripti species, id est, senatus cons. in §. senatus-
 cōsul. definitur his verbis, *Senatus cōsul. est, quod*
senatus iubet atque constituit. Nota primò, ver-
 ba *iubet & constituit*, accipi *en παρὰ νόμους*. No-
 ta secundò in hac definitione adhiberi verba
 præsens tēporis, licet hodie solus princeps
 iura cōdat. *de legib. l. 1. §. 1.* quia ea nō con-
 dit nisi consulto senatu. *C. de l. 3.* Nota terciò,
 in hac definitione subaudiri, quod in legis de-
 finitione fuit expressū, *senatus magistram in-*
terrogante, & posse cōmodè adiungi idem exē-
 plū, *veluti consule.* ¶ Quarta iuris scripti spe-
 cies, id est, constitutio seu principis placitum
 declaratur in §. *sed & quod ubi Imperator*
quatuor docet. Primū est, cur principū placita
 vim legū obtineant. Ait Imperator hoc factū
 esse lege Regia, qua populus Romanus prin-
 cipi & in principem (id est, omnino), quod ad
 omnes imperij honores & onera) omne impe-
 rij suū & potestatē concessit. Nota legē re-
 giā dici vel à causa efficiente, quia cōdita est à
 rege, ut *D. de m. re. insert. l. 2.* vel à materia, quia
 est de regno siue imperio, ut *hic & ff. de consil.*
prin. l. 1. in pr. & C. de ver. iur. consuet. l. 1. §. sed in
hoc studium. Hęc vocatur etiā lex imperij. *C. de*
testam. l. 3. Fuit autē pro Augusto lata ostendit
 post pugnā Actiacam anno *Dio lib. 53. Strabo*
lib. 7. postea renovata est pro aliis Imperato-
 ribus, ut pro Vespasiano, sicut ex fragmento
 Capitolino constat. Secundum est diu-
 imperialium placitorum in tres species: Epistolā,
 De

S. Sena-
 tus cōsul-
 tum.

c. sed &
 quod.

Decretū, Edictum. Epistola est rescriptū Principis ad consulentes emissum. Decretū est sententia à principe lata causā cognitā. Edictum est, quod princeps, vel ex semetipso, & (ut Pōtifici) iuris auctores loquuntur) motu proprio, vel aliquo suggerente, publice proponit observandum. ff. de const. princ. l. 1. & Theoph. hic in §. sed & quod. Poterant addi & aliæ constitutionis species, ut interlocutio *D. de const. prin. l. 1. §. 1.* & oratio quæ in senatu recitatur. *C. de legib. l. 3.* Tertium est nomen omnib. his speciebus commune nimirū *constitutio*. Quartum est distinctio constitutionum personalium, quæ personam non egrediuntur, & in exemplum non trahuntur, à generalibus, quibus omnes ciues Romani tenentur. ¶ Quinta iuris scripti species, id est Magistratū edicta, siue ius honorarium, explanatur in §. prætorum. Vbi nota primò, ius honorarium constare ex duabus partibus, videlicet iure prætorio, & iure ædilitio: sed nihilominus utrumque appellatione iuris prætorij contineri posse, nimirū appellatione sumpta à potiori parte, arg. §. prætorias. j. de div. l. l. i. p. & l. §. vers. prætorias. D. de verb. ob. l. g. Nota secundò, Iustinianum iuri prætorio non tribuere vim legis, sed auctoritatem non modicam: quoniam ea sola vim legis habere propriè dicuntur, quæ iuris civilis partes sunt, ut senatusconsulta, & constitutiones principum. prætorū vero edicta nec habent vim legis, idèoque non faciūt hæredem, sed benequæ possessorem vice hæredis. j. de bon. poss. et. s. quos autem. Nota tertio etymologiam iuris honorarij, & magistratum esse honorem. Nota quarto, licet princeps non solum edictis, sed etiam decretis, & rescriptis

criptis siue epistolis iura condas, tamen decreta praeceptorum ius non facere. D. de feriis. l. 1. §. 1. & multo minus eius epistolas. Ratione in differentia vide apud Theophyl. hic. Nota quinto, adiles dici ab adibus, quatuor curam gerebant. D. de orig. iur. l. 2. §. nemini ut essent. Varro lib. 4. de lingua Lat. Curiales vero appellari à sella curuli, qua utebantur tanquam patricij Magistratus: unde etiam distinguebatur ab adilibus plebis. L. in si. lib. 6. & in prin. lib. 7. Hi proponebant edicta de quibuscumque causis, ut de venditionib. feruorū, & iumentorū. vide tit. D. de aril. ed. ¶ Sexta iuris scripti species, id est, responsa prudentum, exponitur in §. responsa prudentū. Vbi nota primo ex Theophylo sententiam esse certam & indubiam responsionem, veluti. *Non licet heredem institueri in eod. l. l. opinione* verò esse dubiam responsionem, veluti, *Puto mulierem dotem & potestatem, & ferri anterioribus mariti creditoribus etiam expressam hypothecam habentibus.* Variusque generis exempla extant in Pandectis, & omnia aequae vim legis habent. Nota secundo primū Augustum consumasse responsa Iuriconsultorū. D. de orig. iur. l. 2. §. & ut obiter. deinde alios Imperatores, ut Theodosiū. C. Th. de resp. prud. l. vn. ¶ IV. In §. sine scripto declaratur ius non scriptū. Vbi nota primo, quatuor apud Doct. quanto tempore spatio, & quot actibus intra illud tempus celebratis introducaturs consuetudo. Ego, quia hec nulla lege desinuntur, iudicis arbitrio relinquenda celsco. arg. l. 1. §. vl. D. de iur. & liber. Non moueor eo, quod dicuntur diuturni mores, & longa vel diuturna consuetudo. quamuis enim diuturnū seu longum tempus in vocationibus contineat decē aut viginti annos: non

§. Respon-
sa pruden-
tum.

§. Sine
scripto.

tamen inde sequitur, ita debere accipi etiā in consuetudine introducenda: quia verba pro subiecta materia debent accipi: & idē tempus aliās longum, aliās breue dicitur pro subiecti argumenti diuersitate. Nota secundō consuetudinē imitari legē: quia tres effectus producit, quæ etia legi tribuuntur. Primō introducit nouum ius, ubi ius scriptū deficit. D. de legib. l. de quibus 3 2. in pr. Secundō legem interpretatur D. eod. l. si de interpretatione. 3 7. Tertiō legem contrariā vetustiore corrigit. d. l. de quibus in fi. Nec obstat l. 2. C. de legib. vt docui centur. 1. quæst. 1 4. ¶ Tertia tituli pars est in §. penult. ubi Imperator tertiā iuris diuisionē affert in immutabile, & mutabile. Est autē illud solum ius immutabile, quod diuina prudentia constitutū est, id est, ius naturale, & ius gentium primanū. Nam ius gentium secundariū, quod ab humana ratione est introductū, licet ipsum quoque vocetur naturale. §. de rer. diuis. §. singulorum tamen aliquando mutatur, veluti quod ad seruitutē pertinet, quæ hodie vix reperitur apud Christianos, & sine dubio in totum tolli potest. Quocirca rectē Arist. 5. Ethic. c. 7. scribit quædā iura naturalia mutari. Sæpius autē mutatur ius ciuile vel tacito consensu populi, id est, de consuetudine, siue contraria consuetudine (vide ceter. 1. d. q. 14.) vel cōtraria lege lata. semper enim iura posteriora, si cōtraria sint, prioribus derogant. D. de cōstit. princ. l. vlt. Ergo ius naturale est omnino immutabile: ius ciuile, omnino mutabile: ius gentium, partim mutabile, partim immutabile. ¶ In quarta tituli parte, id est, in §. vlt. Imperator tria iuris obiecta explicada proponit, personas, res & actiones. Hæc sunt obiecta

§. penult.

§. vlt.

(vt cum Scholasticis loquar) partialia. nam totale iuris obiectum sunt iudicia , quæ constant ex personis, rebus, & actionibus. Personæ sunt aut litigantes , vt actor & reus : aut iudicantes , vt iudex , vel arbiter : aut subseruientes, vt Aduocati, Procuratores , Apparitores. Res sunt, de quibus iudicio contenditur , vt quia rem suam actor vendicat , vel rem sibi deberi contendit. Actiones sunt, quibus litigatur : nimirum actiones , quibus actor reum oppugnat; & exceptiones, quibus reus se aduersus actorem tuetur. nam actionis vocabulo etiam exceptiones quodammodo continentur. ff. de exception. l. i. quin etiam stipulationes prætorix , & interdicta. D. de oblig. & act. l. actionis. Ex his tribus iuris obiectis primo loco de personis dicendum proponit : quia personarum causâ omnia iura sunt constituta. Quare vt in ædificatione & arte ædificandi alius est finis qui ædificatione petitur, id est, domus; alius vrò, cui domus paratur , id est, paterfam. inhabitaturus: sic in iure alius est finis , qui, nempe iustitia, de qua tit. primo dictum fuit , alius est finis, cui, id est, personæ. Hæc finium distinctio auctorem habet Aristot. 2. Physic. cap. 2. part. 13.

Ex hoc titulo colliguntur i. i. axiomata.

1 Generali nomine id in dubio significatur, quod est præcipuum. §. sed ius quidem. *vers. sed quoties.*

2 Seruus est iuri naturali contraria. d. §. sed ius quidem. *vers. ius autem gentium. con. iun. §. seruitus. j. tit. prox.*

3 Difficile est, vniuersum populum conuocare. ideo auctoritas viris primariis est tribuenda. §. senatusconsultum.

4. Imperialis potestas à populo est constituta. §. sed & quod.

5. Privilegium non egredietur personam privilegiatam. d. §. sed & quod.

6. Magnitudo est honor. §. prætorum.

7. A responsis iuriconitorum recedere iudici non licet. §. responsa.

8. Consuetudo legem imitatur. §. sine scrip. pro.

9. Ius diuinum est immutabile: ius vero humanum est mutabile. §. pen.

10. Adignioribus est inchoandum. §. ult.

11. Iuratum est ius nosse, si persona ignoretur, quarum causa ius est constitutum. d. §. ult.

De iure personarum.

TIT. III.

Personarum diuisio sumitur vel à natura, vel à iure gentium, vel à iure civili. Naturæ aut sunt masculi, aut femine: & vel impuberes vel puberes, vel perfectæ ætatis de quib⁹ diuisionibus alibi dicitur. Civilis diuisio explicabitur tit. 8. de ea verò diuisione, quam ius gentium introduxit, hoc tit. agitur. Iure gentium alij sunt liberi, alij serui: & liberorum alij sunt ingenui, alij libertini ita ut iure gentium tria sint hominum genera, ingenui, libertini, & serui; cùm iure naturali omnes homines sint liberi. §. de libertin. in prin. & ff. de iust. & iure. l. 4. Ingenui nascuntur. §. tit. proximo, in princ. Libertini fiunt. §. de libertin. in princ. Serui partim nascuntur, partim fiunt.

sunt §. penult. Qui etiam ingenui iure nouissimo vel nascuntur vel fiunt, vt notabo tit. *Princ.*

4. in prin. & tit. 1. in fine. ¶ Primò Imperator in princ. tit. personas diuidit in liberas & seruas. Hæc diuisio appellatur summa, id est, maxima hic, & de stat. homin. l. 3. quia maximè iuris diuisio, quæ in personis cernitur, est inter liberos & seruos. sic summa obligationum diuisio est in ciuiles & prætorias. j. de oblig. §. 1. & summa actionum diuisio in personalem & realem tribuitur. j. de action. §. 1. quoniam harum diuisionum membra sunt maxime inter se opposita. Ne dicas vocari summam, id est, primam: quia summum significat potius vltimum, quam primum. Cicero in Iorthensio, Venit ad summam senectutem. Virg. 1. Æneid.

Venit summa aies. —————

Horat. lib. 1. epist. 1.

Prima dicte mihi, summa dicende Camæna.

Ouid. lib. 4. de Ponto, eleg. vlt.

Nez solet ingenius summa nocere dies.

Rursus ne dicas summam accipi pro breuissimam quia sequens personarum diuisio. j. de tutel. in princ. est æque breuis. Præterea in §. 1. j. de interd. summa interdictorum diuisio dicitur, quæ est tripartita, cum postea in §. sequent. subiciatur alia diuisio æque tripartita, & in §. pen. alia diuisio breuior, nempe bipartita. ¶ Secundò in §. 1. definit libertatem, ex qua liberi vocantur, id est, quæ in iis inest, qui iure gentium liberi sunt. nam iure naturali etiam seruis libertas tribuitur. D. de cond. indeb. l. si quod domip. 64. sed non propterea vocantur liberi quia ius gentium præualet, quod eos vocat liberos. Denique

beni.

bertas in omnibus est à natura, seu iure naturali, idcirco etiam brutis animantibus tribuitur. §. de rer. diuis. §. fera. feruntur in quibusdam inest vel iure gentium, vel iure civili. Itaque liberi. Liberi iure gentium dicuntur, qui naturali facultate præditi sunt faciendi quod libet, nisi vis, aut iuris, prohibitio repugnet, id est, quorum libertatem nec ius gentium, nec ius civile imminuit, quamquam non solum vis, aut ius, sed etiam natura potest esse impedimento, quominus homo liber faciat quod velit. Exempli causa, qui detinetur in carcere, non potest ire in forum: & nemo potest vel homicidium committere, vel in cælum ascendere sed hæc non efficiunt libertatis: serui verò non solum vi, aut iure, aut natura, sed etiam metu domini impediuntur quominus pro libitu aliquid faciât. ¶ Terriò generaliter de seruis & seruitute tria docet. Primum est, quid sit seruitus; definitur autem, constitutio iurisdictionis, qua quis dominio alieno contra naturam subiicitur. §. seruitus. Constitutionem accipe pro eo quod est constitutum, ut pactio passim accipitur pro pacto. Contra naturam autem, id est contra naturalem libertatem recepta est seruitus maioris mali vitandi causa, id est, ne capti ad hostibus interficerentur: quia minus malum habet rationem boni. ut exposui ad §. sed ius quidem. §. tit. prox. * Secundum est, seruerum & mancipiorum etymologia. serui dicuntur à seruando, non à seruendo. nam & mercenarij seruiunt, qui sunt homines liberi. Mancipia vocantur, quia in bello manu capiuntur ab hostibus. Adde ancillas secundum Festum appellari

§. seruit.

§. seruum
autē ex
eod.

appellari ab Anco rege, qui multas feminas
in bello cepit. * Tertium est, quibus mo-
lis sit, ut aliqui sint serui. Quamuis seruitus
iure gentium sit introducta, tamen ius ci-
uile quendam modum constituendæ seruitutis
adiexit, nempe venditionem hominis liberi.
Aut igitur serui nascuntur, aut fiunt. hi vero
aut iure gentium, aut iure civili serui fiunt.
Nascuntur ex ancillis secundum regulam il-
lam iuris, Partus sequitur ventrem. C. de rei
vend. l. partum. 7. Iure gentium serui fiunt,
qui in bello ab hostib. capiuntur. A latroni-
bus autem vel piratis capti libertatem reti-
nent. D. de capti. l. post humanum. 19. §. à pi-
ratis & l. hostes. 24. Immo etiam in bellis ci-
uilibus capti, liberi manent. D. eo. l. si quis in-
genium. 29. §. 1. Quocirca receptum est, ut
capti in bellis, quæ inter Christianos prin-
cipes geruntur, non fiant capientium serui,
propterea quod omnes Christiani sunt quo-
dammodo vnius ciuitatis, id est, eiusdem Ec-
clesiæ ciues iure civili (id est, ex senatus-
consultis. D. quib. ad libert. proclama. non
lic. l. 3.) serui fiunt per venditionem. Sed
plura requiruntur, ut aliquis hoc modo ser-
uus fiat. I. Ut is, qui venditur, sit maior vi-
ginti annis, nec opus est, ut sit maior viginti
quaque. D. de minorib. l. si ex causa. 9. §.
Papinianus. II. Ut venditioni consentiat pre-
tij participandi gratiâ. §. pen. & D. de stat.
hom. l. 5. §. 1. III. Ut reipsa pretij particeps
fiat. d. l. si ex causa. §. Papinianus. & D. quib. ad
libert. proclama. non lic. l. 1. in princ. IV. Ut
emptor bonam fidem habeat, id est, putet
eum esse seruum, quem emit. D. de liber. cau.
l. 7. §. si quis sciens. l. immo. 16. §. tunc habet.

Hunc

s. VII.

Hunc civilem servitutis constituendæ modum Leo abrogavit Nou. constit. § 9. Hæc dicta sint de his, qui per venditionem iure civili servi fiunt. Erat olim & alia causa, ex qua mulier iure civili (id est, ex senatusconsulto Claudiano) serva fiebat, nimirum quæ se alieno seruo iunxerat. Sed hoc senatusconsultum, & hunc modum redigendæ personæ liberæ in servitutem Iustinianus abrogavit. §. de successiomb. sublat. §. 1. Præterea qui servi pœnæ efficiuntur, & qui erga patronos suos ingrati, in pœstinam servitutem retrahuntur, iure civili servi fiunt. §. de cap. demin. §. 1. & C. de libert. & ear. lib. l. 1. & 2. Sed pœnæ servitutem in iis, qui non ad mortem damnantur, Iustinianus sustulit Nou. 22. cap. 8. ¶ Quarto ostendit conditionem, id est, statum servilem esse individuum, quia omnes servi sunt æquæ servi conditione autem sumpta pro personæ qualitate, multæ & variæ sunt conditiones servorum: quoniam alij villioribus, alij honestioribus ministeriis sunt addicti. D. de usus. l. sed si quid. l. c. liberorum autem hominum statum esse individuum; quoniam alij sunt ingenui, alij libertini, inter quos sunt multæ differentiæ, adeo ut manifestum sit ingenuos esse magis liberos quàm libertinos, unde liberorum appellatione interdum significantur soli ingenui. §. tit. prox. in princ. vers. & cum vno. & D. de iustit. & iur. l. 4. in fin. Sed nouissimo iure omnes homines liberi, sunt ingenui, salvo tamen manumissionibus seu manumissos iure patronatus. Nou. 78.

Ex Hoc tit. colliguntur 5. axiomata.

1. Homini libero quod liber facere licet, nihil.

nisi vi aut iure prohibeatur. §. 1.

2. Servitus est naturæ contraria. §. servitus. Commun. §. sed ius quidem. verius autem gentium. §. tit. prox.

3. Sarius est captivum vendere, quam occidere. §. servi autem ex co.

4. Omnes servi sunt æquæ servi §. ult.

5. Liberorum hominum alij magis, alij minus liberi sunt. d. §. ult.

De Ingenuis.

Tit. IV.

CUM dictum sit de servis, consequenter dicendum est de hominibus liberis, id est, de ingenuis & libertinis. ¶ *Primo Ingenium* definit; eum qui nascitur liber, id est, qui nascitur ex matre libera, propter dictam regulam, Patris ventris æquum. Matrem liberam fuisse. Tamen, vel dum concipit, vel minimo aliquo momento dum gestaret in utero, vel dum pareret. Nihil autem refert, verum ut ingenus, an libertinus: nec etiam pater sit liber, an servus. Ergo hoc iure ingenius nascitur, libertinus fit: sed ex Non. 78. ingenius vel nascitur, vel fit: si quidem qui hodie iure sunt libertini, ex ea Non. Insuper ingenus vero, quæ princeps natalibus testatur non sit reus ingenus. sed in toto iure habetæ pro ingenuo. D. de nat. test. l. 2. l. 3. & l. ult. m. §. 1. ¶ *Secundò* §. 1. ostendit facti servitutem & munitionem natalibus id est, ingenuitati (quæ a ingenui nascuntur, libertini fiunt) non nocere neque

enim libertinis sit, qui ex opinata, sed qui ex vera & iusta seruitute est manumissus, §. titul. prox. in princ. Duplex igitur est seruitus: altera iuris, secundum quam verè sunt, & dicuntur serui, altera facti secundum quam nō dicuntur serui, sed esse in seruitute, quia bona fide seruiunt, & falsò habentur pro seruis, cum re vera liberi sint. similiter duplex est manumissio: altera iuris, altera facti: quia qualis est seruitus, talis est manumissio ex seruitute.

Ex Hoc tit. colliguntur 3. axiomata.

- 1 Partus sequitur ventrem. in princ.
- 2 Calamitas matris non debet ei nocere, qui in vtero est. ibid.
- 3 Manumissio non officit ingenuitati. §. 1

De Libertinis.

T I T. V.

Princ.

Primò libertinum definit, cum qui ex iusta seruitute manumissus est, in princ. nā manumissus ex seruitute facti, non est libertinus, sed ingenuus. §. tit. prox. in fin. Olim quidem manumissus à domino, vocabatur libertus, & manumissi filius appellabatur libertinus. Suet. in Claudio. cap. 24. sed postea ceperunt iidem dici liberti, & libertini ut passim in libris iuris: adeo ut libertus, & libertinus, re idem sint, τὰ λόγῳ differant: quia verbum *libertinus* significat statum hominis, verbum autem *libertus* relationem ad patronum. ff. si ingen. esse dicetur. l. ult. Valla lib. 4. elegantiarum, cap. 1. Quocirca hic titulus re-

Ac

de interdictis de libertinis. Vbi autem de iure
 patroni agitur, nominantur liberi, ut j. tit. de
 iure off. libert. & tit. de assignandis libertis, &
 quam plurimis alijs locis. Interdum tamen li-
 bertus accipitur pro libertino, ut in l. 4. in fi.
 ff. de iust. & iure. & apud Vlp. tit. de libertis &
 apud Sernium in 8. A. de iudicis, ubi ait Ieroniā
 esse libertotū Deam. Libertus igitur hoc do-
 cetur, qui e seruo factus est liber. Quod
 fieri per manumissionem accidit: quumquam
 interdum contigit, ut sine manumissione ali-
 qui ad libertatem perducantur. ff. qui sine ma-
 numissione ad libertatem perueniunt. ¶ Se-
 cundo in vers. manumissio, docet eundem esse ma-
 numissio, & aut manumissionem esse dationē
 libertatis. ¶ Tercio in vers. quæ res, declarat
 manumissionis & libertinitatis originē, ostē-
 dens hæc esse introducta iure gentium: adeo
 ut, cum iure naturali omnes aequè vocarentur
 homines, iure gentium distincta sint tria ge-
 nera, nempe liberi (id est ingenui & liberi, &
 libertini. Nota primo, nomē *liber* esse natu-
 rale, quia rem naturalem significat. Accipiunt
 enim nomina naturalia, quæ id significant,
 quod naturale est: ut homo, filius, cognatio:
 civilia verò, quæ id significant, quod est civile,
 ut adoptio, adgnatio, suus heres. §. de legit.
 adgnat. tut. §. ult. & D. de cap. minu. l. 7. in pr.
 & de gradib. l. ult. §. inter. & de suis & legit.
 l. capitis. 11. Nota secundo, liberos *aut* *et* *liber*
 hæc accipi pro ingenuis, ut & in l. 4. in fi. D. de
 iustit & in quibus ingenui sunt maxime liberi,
 id est, magis liberi, quàm libertini. ¶ Quar-
 to in §. 1. & 1. tractat de servis manumitten-
 dis. ac docet, quibus modis manumittuntur,
 & ubi, & quando. De modis manumittendi

nota in summa libertatem seruis aut imponi inter viuos, vt vindictas aut relinqui in vltima voluntate. C. de commu. ser. manu. l. 1. §. pen. Vindicta erat virgula seu festuca, quæ imponebatur capiti serui manumittendi. Vnde Persius saty. 5.

Vindicta postquam meus à prætoris recessi.

Alij vindictam ex eo dictam putant, quod seruus in naturalem libertatem vindicatur: alij à Vindicio, qui primus hoc modo manumissus fuit. Liuius lib. 1. Plutarch. in Publicola, & in libro de sera numinis vindicta. Boët. in Topi. Ciceronis, In vltima autem voluntate libertas relinquitur aut iure directo, aut per fideicommissum. C. de testa. manumiss. l. 4. illa tantum in testamento, aut codicillis testamento confirmatis: hæc etiam in codicillis non confirmatis, & ab intestato relinqui potest. D. de manumiss. testam. l. libertates. 43. De loco & tempore manumissionis; nota seruos non tantum apud prætorem pro tribunali sedentem, sed etiam alio quocumque loco & quocumque tempore, atque adeo etiam diebus feriatis, & cum prætor transsit, & cum in theatrum vel balneum it, manumitti posse, propterea quod manumissio non est iurisdictionis contentiosæ, sed voluntariæ. ¶ Quinto in §. ult. de libertinorum generibus disserit. Olim tria fuerunt libertinorum genera, cum alij essent Ciues Romani, alij ex lege Iunia Norbana (quæ à M. Iunio Silano & L. Norbano Balbo consulibus lata est) Latini, alij ex lege Ælia Sentia (quæ à Sexto Ælio & G. Sentio consulibus lata est) Dedititiorum numero Theoph. hîc. Vlp. tit. de libertis Caius li. 1. Inst. tit. 1. sed Iustinianus omnes libertinos ciuitate Romana

§. ult.

Qui & ex quib. cau. man. non. pos. § 1

mana donauit. d. §. ult. & j. de success. libert.
§. ult. & C. de dedititia libertate tollenda. l. vn.
& de Lat. liber. toll. l. vn. Vbi modos, quibus
olim manumissi fiebant ciues Romani, par-
tim auxit, vim eis tribuens ducendi manu-
missos ad ciuitatem Romanam, factis tamen
quibusdam adiectionibus, vt ipse ait in §. ult.
j. de success. libert. vt quia in manumissione
per epistolam, aut inter amicos, quinque te-
stes, & subscriptiones requirit. d. l. vn. §. 1. & 2.
& nouissimè omnes iussit esse ingenuos, sal-
uo tamen iure patronatus. Nou. 78. qua con-
stitutione effectum est, vt hodie ingenui non
solum nascantur: sed etiam fiant.

Ex Hoc tit. colliguntur duo axiomata.

- 1 Priuatio præsupponit habitum. vers. quæ
res.
- 2 Quæ sunt voluntariæ iurisdictionis, quo-
uis loco & tēpore expediri possunt. §. ferui.

*Qui, & ex quibus causis manumittere
non possunt.*

TIT. VI.

His quæ de manumissionibus superiori
titul. dicta sunt, addit duo capita legis
Æliæ Sentia, temporibus Augusti latae Sexto
Ælio, Caio Sentio Coss. anno ab V. C. 756.
Dion. lib. 55. ¶ Pro prioris capitis interpre-
tatione Imperator primò sententiam legis
proponit, dictam manumissionem prohiben-
tis, vnde fit, vt in fraudem creditorum manu-
mittens nihil agat: quia quod lege prohiben-
te fit, valere non potest. C. de legib. l. 7. Sed ex

proximo repetendum, in fraudem creditorum, nam ipso iure libertas competit, sed dicitur reuocari. C. qui manumiss. non poss. l. 1. rescindi. D. qui & à quib. l. 5. §. si Titius interpellari. D. eod. l. 7. retrahi. D. eo. l. si quis. 24. non ab ipso manumisso, neque ab eius herede, sed à creditoribus, quib. non est satisfactum. C. de ser. pign. da. manum. l. 5. Quare dum incertum est, an creditores suo iure uti, & libertates reuocare velint, libertates sunt in pendent, & vocantur statuliberi. D. qui & à quib. manumiss. l. 1. §. 1. ¶ Secundo addit

§. 1. duas exceptiones. Prior exceptio est in §. 1. nisi is qui soluendo non est, (id est, qui solidum soluere non potest. D. de verb. signif. l. soluendo. 14.) vnum ex seruis suis heredem instituat: D. de hered. insti. l. qui soluendo. 42. & l. seq. Nota primò ratione huius exceptionis, ut homo obaratus heredem habere possit, quæ alias vix haberet (quis enim volens adeat hereditate damnosam? Servus autem à domino institutus, fit heres necessarius. §. 1. id est, siue velit, siue nolit, heres esse compellitur. J. de hered. qual. §. 1.) & ut iniuriam, id est ignominiam & contumeliam vitet, in quam post mortem incideret, si nemine eius hereditatem adeunte, eius bona à creditorib. (ut fieri solet) publice sub hasta distraherentur. Hæc igitur ignominia à domino defuncto ad servum heredem transfertur, quia nisi creditoribus hereditariis satisfaciat, bona ipsius heredis nomine à creditoribus distraherentur. Nec propterea heres conqueri debet: quoniam huius ignominie luculentum præmium habet, nempe libertatem, quæ est res inestimabilis. D. de iur. iug. l. libertas inestimabilis 106. & præterea

Qui & ex quib. cau. man. non pos. 53

rea alia bona, post mortem domini æquisita,
reliquantur, nec a creditorib. hereditarij di-
si aluntur, dummodo antequam se rebus he-
reditarijs inmiscet, bonorum separationem
a prætore petat. D. de separat. bō. l. 1. §. vi. Notā
secundō hanc obtinere, siue seruus sit heres in-
stitutus. cum libertate. §. 1. * siue omissa liber- §. idemq
tatis datione, quia tacite data cēsetur. §. idem- iuris
que iuris, ut recte Ardicino visum est. Id de he-
red. instituen. veris. quod non per innotationē.
cuius sententiam Iustinianus noua ratione
sumpta ex æquitate cōfirmauit: quia cū do-
minus velit seruum fieri heredem, consequen-
ter vult eum fieri liberum, quandoquidem he-
res fieri non potest, quin liber fiat. d. §. idemq;
iuris. Nota tertio, hūc seruum ita demum fie-
ri liberum & heredem, si nullus alius heres
ex eo testamento existat: quia cū fauor suc-
c. fionis (id est, vt obaratus possit habere he-
redem) hanc exceptionem suaserit: certe si al-
lius facchior reperiatur, non est opus vt hic
admittatur, cui testator in fraudem creditorū
libertatē dedit. Oportet igitur hūc necessariū
heredem solum heredem fieri. Quod adeo
verum est, vt ne quidē duos necessarios here-
des testator in fraudē creditorū facere possit.
idē qd. si duos heredes simul instituerit, putā
duos Apollonios, neuter liber heresve fiet, nisi
altero ante testatorē mortuo, vnus sit super-
stes, quo casu hic solus liber & heres fit. D. de
hered. instit. l. qui soluēdo non erat duos. 42.
& l. seq. Si verō alterum primo, alterum secū-
do loco heredem scripserit: ille solus liber &
heres fiet, qui primo loco institutus est. D. de
l. qui soluendo non erat seruus. 60. nisi hoc in
seruitutem retracto creditoribus satisfiat, qui-

§ itemq;
 civis
 §. in frau
 dam.

§. eadem.

§. in iud.

bus non satisfiet si hic fiat liber, & secundo loco institutus retineatur in servitute. D. qui & à quib. manum. l. si quis habens 24. Posterior exceptio est, nisi vel re tantum, vel consilio tantum fraudentur creditores. ut enim libertas impediatur, opus est ut tam consilio manumittentis, quam re ipsa fraudentur. y. in fraudem. Hinc nota fraudem duplicem esse alteram in mente, alteram in re. in mente est dolus. in re est damnum. D. de pactis. l. 7. §. sed si fraus dandi. ¶ Posteriori capite prohibetur minor 20. annis aliter manumittere, quam vindictâ, post causam manumissionis in consilio probatam. De vindictâ dixi. §. tit. prox. §. 1. Consiliû vt (Theophilus definit) erat certorû virorum confessus, statis annis diebus coeuntium. Romæ prætor consilio præerat: eique assidebant quinque Senatores, & quinque equites. In provincijs autem Presidi assidebant 20. ciues Romani, qui vocabantur Recuperatores Theoph. hic. Vlp. tit. de libert. §. eadem lex. Primò Imperator sententiam huius capitis proponit in §. eadem. ¶ Secundò exponit, quæ sint iustæ causæ manumittendi. in §. iustæ. Vbi inter iustas causas enumerat, si quis velit servum manumittere procuratoris habendi gratiâ. Intellige procuratorem ad iudicia, non ad negotia extra iudicialia: quia servus potest negotia extra iudicium gerere, sed non habet legitimam personam standi in iudicio, Cum igitur dicatur opus esse ut is, qui manumittitur, non sit minor septemdecim annis, id est, ut septemdecim annos in totum compleverit. (sic enim non minor septemdecim annis accipitur etiam in l. 2. §. initium. D. de postulan. vnde non malè Theophilus interpretatur, accipiens

ciens pro maiore septemdecim annis : quonia & in l. si collacteanus. i 3. D. de manumissi. vin l. dicitur debet esse non in noi octodecim annis : adeo vt debeat esse non minor septemdecim completis , siue octodecim inchoatis) cam, inquam, oporteat manumissum, vt procurator in iudicio esse possit , septimum decimum annum compleuisse , & octauū decimū attingisse. perspicuum est, hac ætate procuratores iure ciuili admitti , qua ætate etiam postulare quis , & de iure respondere potest , d. l. c. s. initium. Iure tamen canonico minor viginti quinque annis non potest esse procurator in iudicio. ex. de procuratorib. c. f. §. vi. ¶ Tertio docet causam qualemcumque semel probatam non retractari. semel quod fauore libertatis receptum est. qua ratione etiam restitutio contra libertatem, quæ semel competijt, denegatur. D. de minor. l. si ex causa 9. §. vi. & C. si aduers. libert. to. tit. ¶ Quarto huc capiti derogat , constituens vt maior septemdecim annis possit in testamento manumittere. §. vi. Cum ex vna parte puberi, id est, maiori quatuordecim annis , qui in testamento de omnib. rebus suis disponere potest, multò magis concedendum videatur , vt libertatem seruis suis in eodem testamento dare possit: ex altera verò parte libertas , quæ est res inæstimabilis , non videatur temerè permittenda , ne liberorum hominum ordo multis è seruitute passum in eum confluentibus inquinetur : idcirco Imperator mediam quodammodo viam eligens, ætatem, quæ est à decimo quarto vsque ad vigesimum annum compleunt, ita partitur, vt tres peiores annos leg. Alia Sentia subiiciat : sequentibus verò

annis liberè in testamento manumittere permittat. Quid si femina manumittere velit, quæ biennio citius quam masculus, id est, duodecimum annum excedens pubescit: huius tribuitur hæc sententia, ut putet eam post decimum quintum annum in testamento manumittere posse. Ego dissentio: quia Iustinianus præcisè loquitur de anno 17. nec omnino affirmat se mediam viam eligere, ut dicere debeamus tam masculum, quam feminam post triennium à pubertate elapsum, posse manumittere: sed adhibet particulam *quodammodo*, indicans se non omnino sumere ætatem mediam inter pubertatem & viginti annos, sed quasi mediam: quia non est æquè media in feminis, ut in masculis. Notissime autem puber, id est, masculo maiori 14. annis, & feminæ, quæ duodecimum ætatis suæ annum excedit, liberè in testamento manumittere permittit. **Nou. 119. cap. 2.**

Ex hoc tit. colliguntur nouem axiomata.

1 Quod lege prohibente fit, non valet. in pr. Coniun. §. pen. ff. de nupt. & l. 5. C. de legib.

2 Favorabile est habere heredem. §. 1.

3 Ignominiosum est pari bonorum distractionem. d. §. 1.

4 Qui vult cōsequens, vult etiā antecedēs & idem quærit. Coniun. §. 1. ff. de testa. tut. & ad post.

5 Sæpe homines putant se plus habere in bonis, quàm re vera habeant. §. in fraudem.

6 Aduersus libertatem non datur restitutio. §. pen. Coniun. §. 13. qui. ff. de eo. cui libert. cau. & l. si ex causa. c. §. 7. ff. de minor. & tot. tit. C. si aduer. libert.

7 Cui conceditur quod est plus, id quoque cōcedi debet, quod est minus. §. ult. Coniun.

non

De lege Fusia Caninia tollenda 57

non debet cui. 21. D. de diuer. reg. iur. Similis est regula, Cui plus conceditur, etiam minus concessum ceditur. J. de seruitur. verfi. itaque.

8 Libertas est res inestimabilis. d. §. vitim. comun. l. non est singulis. 176. §. 1. D. de diu. reg. iur.

9 In dubio media via est eligenda. co. §. vltim.

De Lege Fusia Caninia tollenda.

TIT. VII.

HÆc quoque lex Augusti temporibus est lata, L. Furio Camillo, Caro Caninio Cario, Cossiano ab vrbē condita 752. Furū, an Fusum, Furiam, an Fusiā dicas, nihil interest. veteres enim dixitē Fusiōs, recentiores verō eōdem Furiōs appellauerunt. Pomponius in l. 2. §. post hunc Appianus. D. de orig. iur. ait, Appium Claudium Liciniam R. mēnse, vt pro Valenti Valerij essent, & pro Fuliis Furij. Liu. lib. 3. *Furios Fusiōs crepserunt quidam. id admodum, ne quis in mutationem virorum, ipsorum esset, quia nomen non est putet.* Quint. lib. 1. cap. 4. *ut Valerij, & Fusi in Valerij Furiisque veniunt, ita arbor, abies, vapo etiam & clamo, ac les. atatis uocunt.* Iam verō hæc lex Fusia siue Furia Caninia ideo lata est. vt nimiam testatorum in manumittendo facilitatem coerceret, quasi nimia libertinorum multitudo ciuitas inquinaretur. statuit ergo certum modum, id est, certum numerum seruorum testamento manumittendorum, ita vt testatori nō liceret, plures in suo testamēto manumittere. Hunc numerum declarant Vlp. tit. de libert. §. pē. Caius lib. 1. Instit. tit. 2. Paul. lib. 4. sent.

tit. ult. §. ult. sed Iustinianus hanc legem libertati & ultimæ voluntati fauens, abrogauit. Duplici igitur argumento legem reprehendit. I. Quia libertati hominum inuidebat, quæ nihil est fauorabilius. j. de donat. §. ult. & de lega. §. ante hæredis. II. Quia vetabat in ultima voluntate fieri, quod inter viuos permittebatur: cū ultima voluntas sit fauorabilior, quàm actus inter viuos. C. de sacros. eccles. l. i. Obserua, in contextu viuis opponi morientes: & viuos quidem appellari eos, qui aliquid agūt inter viuos: morientes verò vocari eos, qui testantur: propterea quod plerumque inorte imminente homines testamentum facere solent. Ceterum etiam hi qui moriuntur, dum moriuntur viui sunt. D. de manumiss. testam. l. qui duos. 18. §. i. Gell. lib. 6. cap. 13.

EX HOC tit. colligitur vnum axioma, Quod inter viuos fieri permittitur, multò magis permittendum est in ultima voluntate.

De his, qui sui vel alieni iuris sunt.

TIT. VIII

Primo. EXposita est personarum diuisio à Iure gentium sumpta: sequitur altera, quæ ad ius ciuile refertur. ¶ Primò Imp. hanc diuisionem affert, quod alij sunt sui iuris, alij sunt alieno iuri subiecti. & hos subdividit: quia sunt vel in potestate dominorum, vel in potestate parentum. Sui iuris sunt patresfam. in potestate dominorum sunt serui. in

De his qui sui vel alieni iuris sunt. § 9

in potestate parentum sunt filiam. §. 1. & tit. sequent. in prin & ff. h. t. l. 1. §. 1. l. 3. & 4. Hanc diuisionem refero ad ius ciuile: quia patres & filij familiarum sunt ciues Romani. D. de sta. hom. l. 4. & patria potestas est iuris ciuilis. j. tit. prox. §. pen. seruitus autem, quæ supra considerata fuit secundum ius gentium, hic spectatur, quatenus iure ciuili restricta & limitata est. j. tit. §. ult. ¶ Secundo agit de potestate dominorum: & in §. 1. docet, quanta sit hæc potestas iure gentium, quò rectius & facilius ciuilem eius deinceps limitationem ac definitionem exponat. Iure gentium duæ sunt partes potestatis dominicæ. Vna est, quod dominus seruum plenissimè coercere, & castigare, atque adeo etiam occidere potest. Altera est, quod quicquid seruus acquirit, domino acquirit. Viramque partem ius ciuile limitauit & coarctauit. * Priorem limitationem Iustin. declarat in §. ult. §. ult. quia si dominus seruum suum sine causa occiderit, atque punitur, ex constitutione Antonini, quæ non extat, ac si alienum seruum occidisset, & si durius, quàm ut ferri possit, eum tractauerit, bonis conditionibus eum ex alia eiusdem Antonini constitutione vendere cogitur. Atqui nemo cogitur emere aut vendere. D. rer. annot. l. non enim 9. & de contrah. empt. l. inuitum. 11. & de iure delib. l. nec emere, 16. Fateor hoc esse regulariter verum: sed varios casus excepi in tractatu de emptione, capite 11. inter quos hic; de quo nunc loquimur, est referendus. Porro conditio hæc, ut multis aliis locis, significat pactum, seu legem contractus. Dicuntur autem serui vendi bonis conditionibus: quia

nam Domino vendenti, quam seruis venditis
 utiles sunt. Domino utiles sunt : quia non co-
 gitur, nisi iusto pretio vendere, propterea quod
 respiciunt nomen rei suae male uti, adeo
 ut nec seruum suum quis durius tractare de-
 beat, nec donare, aut vili pretio vendere cogi-
 tur. Seruo utiles sunt : quia pacta contra eius
 commodum fieri non debent, veluti, ut ab em-
 ptore vapulet ac male tractetur, vel ut vendi-
 tori reddatur. Quod si dominus in iuris frau-
 dem clam eiusmodi pacta aliecerit, grauius
 extra ordinem punitur. Posterior limitatio est
 quia seruus non semper domino acquirit, sed
 interdum fructuario, interdum bonae fidei pos-
 sessori. §. per quas per in nob. acq. §. de iis autē, &
 per quas person. nobis obl. acquir. §. 1. & 2.

¶ Haec de dominorum potestate dicta sunt:
 conuenienter de patrum potestate dicendum.

EX HOC tituli colliguntur decem axio-
 mata.

1 Contrariorum eadem est scientia. in pr.
 con iun. princ. tit. §. de tutel.

2 Cognito vno contrariorum cognoscitur
 & alterum. ibid. con iun. de princ. §. de tutel.

3 Potestas dominorum in seruos est iuris
 gentium §. 1. sed limitata à iure civili. §. pen.
 & ult.

4 Iure gentium domini in seruos habent
 ius vitae & necis. d. §. 1.

5 Quicquid seruus acquirit, domino ac-
 quirunt. d. §. 1.

6 Nemini licet seruum suum occidere, aut
 durius tractare quam pat sit. §. pen.

7 Nimia asperitas est coercenda. d. §. pen.
 & §. ult.

8 Interdum aliquis cogitur rem suam

vendere d. §. ult.

9 Expedi reipublicæ, ne quis re sua male
utatur. d. §. ult.

10 Nemini ius suum detrahi debet. d. §.
ultim.

De patria potestate.

T I T. IX.

IN parentis potestate liberi sunt vel quia
nati sunt in eius potestate, vel quia ex post
facto in eius potestatem transferuntur. De his
dicitur tit. seq. §. ult. & tit. de a. l. opt. * Ad illos *Princ.*
quod attinet, ut in potestate parentum liberi
nascantur, Imperia requirit. I. Ut liberi sint
procreati ex iustis nuptiis, non ex concubina-
tu, vel illi legitime coniuncti sene in prin. * Un- § 1.
de nuptiarum definitionem adiungit. Nuptiar
seu matrimonium (nam hæc pro eodem ac-
cipiuntur) est viri & mulieris coniunctio in-
diuiduam vitæ consuetudinem continens. §.
1. Intellige animorum, non corporum con-
iunctionem: quia nuptias consensus facit, nō
cōcubitus. it. de den. n. vir. & vxor. l. cum hic
status. 12 §. si mulier. & de con. l. & demonst. l.
cui fuerit. §. & de diuer. regul. iur. si nuptias.
30. Consensus inquam, nuptias facit, aut in
presens reipus confertur: nam in futurum
collatos non facit nuptias seu matrimonium,
sed sponsalia. D. de spōsali. l. 1. Quod dixim⁹
matrimonium continere vitæ consuetudinē in-
diuiduā iure ciu. omnimodō verū ēst iure autē
canon. nō obtinet, nisi quod ad intentionē o-
trahen

trahentium matrimonium. sicut enim dotis causa dicitur esse perpetua, quia datur hac mente, ut perpetuo apud accipientem maneat. D. de iu. dot. l. 1. ita etiam matrimonialis vitae consuetudo dici potest indiuidua. xxvij. qu. 2. in prin. & xxi. q. 1. in prin. & ex. de presump. c. illud 1. 1. quia matrimonium hac mente contrahitur, ut coniuges simul vitam traducant, licet ex post facto contingere possit, ut fiat thori separatio. ex. de diuort. c. 2. Nota igitur discrimen inter ius civile, & ius canonicum. nam iure civili matrimonium est diuiduum, quia non solum morte, sed etiam diuortio dirimitur: vitae autem matrimonialis consuetudo est indiuidua; quia non admittitur thori separatio stante matrimonio. contra iure canonico matrimonium est omnino indiuiduum, quia non admittitur verum diuortium, quod dissoluat matrimonium: sed vitae consuetudo diuidua est, quia ex iusta causa datur thori separatio matrimonio manente. ex. de diuort. c. 2. Alia nuptiarum seu matrimonij definitio traditur à Modestino in l. 1. ff. de ritu nupt. videlicet, Nuptiae sunt coniunctio maris & foeminae, & consortium omnis vitae, diuini & humani iuris communicatio. * II. Ut parentes sint ciues Romani. §. ius autem. quamquam hoc poterat sub primo requisito contineri: quia soli ciues Romani iustas nuptias contrahunt. infra tit. prox. in princ. Sed hoc specialiter est adiectum, ut intelligeremus patriam potestatem esse iuris civilis. Quamuis enim patria potestas simpliciter considerata, sit iuris gentium. D. de instit. & iu. l. 2. tamen haec, quam ciues Romani habent, est iuris civilis. Sic (ut exemplo rem illustrem) à natura

§. ius au-
tem.

habe

habemus, ut sermone utamur: sed ex hominum instituto (quod Græci dicunt *κατὰ συνθήκην*) est, ut Græce, aut Latine, aut Gallicè loquamur. Porro ò ciuiliū parentū potestas olim, quàm nunc, plenior & maior fuit. nam parentibus licebat liberos occidere. Sed hæc potestas est parentibus adempta, ut patria potestas potius in pietate, quàm in atrocitate consistat. D. de libe. & postul. in suis 11. & 8. de le. Pōpe. de parrici. l. 5. & C. de par. potest. l. ult. Itē olim quicquid fili⁹ acquirēbat, patri acquirēbat: sed Imperatores exceperunt peculium castrensē, & quasi castrensē, & proprietatē peculij aduēticiij. J. per quas person. nob. acq. §. 1. * III. Ut parentes sint masculi, & per lineam masculinā ascendentes. §. ult. quia nec mater, nec auia, *§. ult.* vel proauia, nec auus aut proauus materni liberos in potestate habent, sed pater, aut auus siue proauus paternus. Eadem distinctione utimur in vterioribus parentibus, ut abauo, atauo, &c. Si quæras, unde dignoscatur, num in potestate patris, an aui, aut proau, vel vterioris parentis liberi sint: respondebo tempus conceptionis spectandum esse. in cuius enim potestate concipiuntur, in eiusdem potestate nascuntur. Quare cum nepos concipitur, si pater est in potestate aui, licet postea ab auo emancipetur, tamen nepos in aui potestate nascitur. sin autem eo tempore, quo nepos concipitur, pater sui iuris sit, in ipsius patris potestate nepos nascetur. J. quib. mod. ius potestat. sol. §. penul. quod tamen cum hac exceptione debet accipi, nisi pater interim in alterius, putā arrogatoris potestatem transierit: quia liberi patrem arrogatum sequuntur, & potestati arrogantis quasi nepotes subiciun-

ciuntur. *§. de adoptio. §. illud. & ff eod. l. 2. §. 1.*

EX HOC titulo colliguntur tria axiomata.

1 Coniugal's vitæ consuetudo est indiuidua. *§. 1.*

2 Patria potestas est iuris ciuilis, & ciuium Romanorum propria. *§. ius autem.*

3 Quod ad patriam potestatem, liberi patrem, non matrem sequuntur. *§. ult.*

De nuptiis.

T I T. X.

Huius tit. duæ sunt partes, in priori, ex qua rub. sumpta est, agitur de nuptiis, ex quibus liberi in potestate parentis nascuntur. in posteriori, quæ est in *§. ultim.* tractatur de legitimatione, per quam liberi naturales, qui sunt sui iuris, in potestatem patris rediguntur. Ad priorem partem quod attinet, cum superiori titulo dictum sit, eos liberos esse in parentis potestate, qui sunt ex iustis nuptiis suscepti, cumque definitura sit quid sint nuptiæ consequenter videndum est, quæ sint nuptiæ iustæ, & simul quæ sint iniustæ, quia contrariorum eadem est scientia. *§. de his quæ sunt sui, vel alieni iuris, in princip. & §. de tutel. in princip.* Quæ de causa hic tit. in nonnullis exemplaribus inscribitur *de iustis nuptiis.* ¶ *Primo* Imp. in princip. iustas nuptias definit, quas inter se ciues Romani contrahunt, secundum legum præcepta coeun-

Princ.

tes. Præcepta legum hinc tradita, referuntur ad duo genera. nam alia sunt absoluta de his qui nuptias contrahere possunt, vel non possunt: alia in relatione spectantur, nempe quas uxores ducere liceat, vel non liceat. *I.* hoc tit. §. affinitatis. ¶ Secundo igitur Imp. docet, qui possunt nuptias contrahere: ubi dat tria præcepta. *I.* Ut qui nuptias contrahunt sint ciues Romani, sicut iam dictum est. unde inter seruos iure civili non dicitur matrimonium, sed *contubernium*. *C. de incest. nupt. l. 3. & de adul. l. i. rui. 23.* idè quoque vocantur *contubernales*. *D. de legatis iij. l. uxorem. 41. §. concubinae. & §. concubinae.* Iure autem Pontificio etiam inter seruos nuptiæ constitunt, ext. de coniugio ferorum. cap. 1. *II.* Ut sint puberes, id est masculi maiores 14. annis, femine maiores 12. *I. quib. mod. tut. fin. in prin. Nou. de cap. 2. vers. non uiuimus.* Sed iure can. malitia aetatem supplente vocantur puberes, & possunt nuptias contrahere statim hac coire possunt ext. de des. imp. pub. c. puber. *III.* Ut si filius, vel filia, nuptias contrahere uelint, consentiam habeat parentis, in cuius potestate est. Quod etiam iure cano. requiritur. *xxx. q. 5. c. 1. 3. 4. & xxxij. q. 2. c. non omnis. 12. c. honoratur. 13. & c. ult.* Non obstat c. sufficiat. v. c. ij. q. 2. quia non simpliciter ibi dicitur sufficere solum consensum contrahentium, sed additur *secundum aetatem*, contra autem leges requirere consentium parentum. Quod igitur ait, *solus consensus eorum*, & *uorum consensu* ibi agitur, non excludit consensum parentum, si forte matrimonium contrahentes, sint in parentum potestate, sed corporalem conjunctionem, quæ ad nuptias

prias perficiendas non requiritur. D. de diu. reg. iur. l. nuptias. 30. Parentis igitur consensus in nuptiis liberorum, quos in potestate habet necessarius est. Quod adeo verum est, ut iussus parentis præcedere debeat: quamquàm etiam ratihabitio sufficit. C. tit. l. 5. quia regulariter ratihabitio retrahitur, idèq; mandato comparatur. D. de vi & vi arm. l. 1. §. sed & si. & C. ad S. C. Maced. l. ult. in princ. & de donat. inter vir. & vxor. l. donationes quas parentes. 25. sed excipitur. nisi fortè parens sit furiosus: quo casu cum parens consentire nequeat, hunc defectum supplet auctoritas magistratus, vel episcopi, & curatoris furiosi, & nobiliorum præsentia ex furiosi genere. C. h. t. l. si furiosi. 25. & de episcop. audien. l. tam de mentis. 28. Filius autem emancipatus suo arbitrio nuptias contrahit. D. de ritu nupt. l. filius emancipatus. 25. etiamsi minor sit 25. annis; quia nec curatoris, nec propinquorum consensus est necessarius. c. h. t. l. in copulandis. 8. Sed si filia emancipata nubat, patris consensus, adhiberi debet. in nuptiis autem eius, cuius pater mortuus est, requiritur consensus matris, & propinquorum. C. eod. l. viduæ 18. l. in coniunctione. 20. ¶ Tertiò docet, quas vxores ducere liceat, vel non. Hic considerantur causæ matrimonium prohibentes, præsertim cognatio, & affinitas. cognatio est coniunctio ratione generationis, vel adoptionis: ut inter patrem & filium, & inter duos fratres. Affinitas verò est coniunctio ratione matrimonij, inter coniugem, & cognatos alterius coniugis. vnde affines definiuntur viri & vxoris cognati. D. de gradib.

l. 4. §. sed quoniam. non quòd cognatus mariti, & cognatus vxoris sint inter se affines: sed quia cognati mariti sunt affines vxori, & cognati vxoris sunt affines marito, Iure igitur civili affinitas ex solis iustis nuptiis oritur d. l. 4. §. sed quoniam. & §. sciendum. iure autem canonico oritur ex quocunque coitu. ex. de eo qui cogno. consang. vxor. suæ cap. 6. & cap. penult. Propria cognationis præcepta hæc sunt. I. Inter parentes & liberos nuptiæ indistinctè prohibentur, atq; adeo etiam si per adoptionem coniuncti sint, & adoptio per emancipationem sit dissoluta §. ergo non omnes. * II. Inter fratrem & sororem nuptiæ prohibentur, nisi per adoptionem coniuncti sint, & adoptio per alterutrius emancipationem sit dissoluta. Vnde qui vult generum adoptare, priùs debet filiam emancipare: & qui vult nurum adoptare, priùs debet filiam emancipare. §. inter eas. Alioquin nuptiæ dissoluentur. D. de ritu nuptiæ. l. non solum. 67. §. sed videamus. * III. Fra-
 tris vel sororis filiam, aut neptem ducere non licet, nisi soror illa sit adoptiua. Quia filia sororis nostræ adoptiue nullo iure nobis coniuncta est: id est, neque iure naturali, quia est ex sorore adoptiua; neque iure civili, cum quia non est adoptata, sed ex sorore nata, tum etiam quia non est in nostra familia. sororis autem naturalis filiam ducere non possumus: quia iure naturali nobis iuncta est. Ergo nec sororis naturalis neptem ducere possumus: quia cuius sororis filiam ducere non licet, eius neptem quoque ducere prohibentur. Immo etiam proneptem: quia his omnibus sum loco parentis. D. de ritu

§. inter
cas.

§. fratris.

- in nupt. l. sororis. 39. in princip. §. fratris.
 §. duorū * IV. Inter consobrinos (id est , fratrum vel
 sororum , vel fratris & sororis filios) nuptiæ
 permittuntur. §. duorum. & C. eod. l. celebran-
 d. s. 19. Item autem can. prohibentur. 3. c. q. 3.
 §. item. can. quædam. * V. Adnitam , id est , foro-
 rem patris , vel amitam magnam , id est , foro-
 rem aui , vel materteram , id est , sororem
 matris , vel materteram magnam , id est , so-
 rorem auiæ , ducere non licet. nec refert v-
 trum sit amita naturalis , an adoptiua , dum-
 modo adoptio per emancipationem non sit
 dissoluta. Matertera verò adoptiua esse non
 potest. §. item amitam. Hactenus præcepta
 cognationis propria. ¶ De affinitate verò ,
 §. affini- vel quasi affinitate dantur hæc præcepta. I.
 tatis. §. Priuignam , vel nurum , vel socrum , vel no-
 §. seq. uercam ducere non licet , quamuis affinitas
 sit dissoluta. affinitatis. & §. sequen. Intellige
 dissolui affinitatem iure civili , si matrimo-
 nium cum ea persona , quæ affinitatis causa
 erat , sublatum sit. Exempli causâ , si vxor
 moriatur , eius filia desinit esse priuigna : &
 si filius moriatur , eius vxor desinit esse nu-
 rus. hinc Cic. pro Sextio. *Ad. n. it. inquit, Al-
 bino dicitur non n. mors filia . charitatem illius
 necessitudo non tollit. bene l. n. am non ad. mit.* Sed
 iure Pontificio etiam post solutum matrimo-
 nium affinitas manet. xxxv. quæst. 1. c. can. fra-
 ternitatis. * II. Compriuigni nuptias inter se
 §. mariti. recte contrahunt. §. mariti. * III. Nata ex
 vxore repudiata , non est propriè priuigna ,
 sed nihilominus honestatis causâ ab eius nu-
 §. si vxor. ptis abstinendum est. §. si vxor. Cur autem
 non est priuigna ? Quia cum ea , quæ stanti-
 bus nuptis est priuigna , soluto matrimonio pri

priuigna esse desinat. §. tit. §. affinitatis. certe
 hæc, quæ post solutum matr. monum succe-
 pta est, priuigna dici nequit: præsertim cum
 priuigna dicatur quasi prius genita, hæc vero
 sit postea genita IV. Nec sponsa filij est nurus,
 nisi improprie: nec sponsa patris & neuerca
 nisi improprie. ff. de ritu nup. l. si qua in hi. 1. 2.
 §. 1. & 2. & de g. a. l. l. 6. & l. 8. quia ubi non est
 matrimoniū in, nō est vera affinitas, vt suprà
 docui ab earū tamē nuptiis similiter abstinere
 oportet. d. §. si vxor. Exposita sunt præcepta
 cognationis, vel affinitatis propria. ¶ Virique
 autem causæ commune præceptum est, quam.
 quā Iusti. tantum de cognatione hic loquitur)
 quod tam cognatio, quam affinitas feruilis,
 id est, contracta in seruitute, æquē inter ma-
 numissos impedimento nuptiis est, ac si sem-
 per in libertate fuissent. §. illud. & ff. eod. l.
 adoptiu. 1. 4. §. feruiles. & §. seq. Dixi *inter ma-*
numissos, vt loquar de personis matrimonij
 capacibus. nam suprà monui, seruos iure ci-
 uili non posse nuptias contrahere. ¶ Quar-
 to ostendit esse plures alias causas, propter
 quas nuptiæ prohibentur; quæ ex Pandectis
 peti delect. §. sunt & alie. ¶ Quinto eos
 punit, qui nuptias prohibitas contrahunt. §.
 penul. Quatuor autem pœnas nominatim in-
 rogat. I. Nec vir, nec vxor, nec nuptiæ, nec
 matrimonium esse intelligitur: quia quod le-
 ge prohibente fit, pro infecto habetur. C. de
 legib. l. 5. II. Licet aliquid dotis nomine da-
 tum fuerit, tamen non intelligitur esse dos:
 quia licet nuptiæ sine dote esse possint, ta-
 men dos sine nuptiis seu matrimonio esse
 non potest. D. de iur. dot. l. 3. & C. de donat.
 ante nupt. l. ult. vers. sicut enim & de repud.
 l. pen

§. illud.

§. sunt &
alix.

§. penul.

l. pen. in princ. III. Nati ex hoc coitu, non sunt in potestate patris, immo spurij sunt, & vulgò conceptis comparantur, adeo ut nec patrem habere intelligantur. Spuriorum autem duas etymologias Imperator proponit: quarum altera est, ut dicantur spurij, quasi *σποράδι*, id est, vulgò & promiscuo semine concepti: alteram, ut ita appellentur quasi sine patre filij, id est à literis SP. quæ cum modò prænomen *Spurium*, modò *sine patre* significant; hinc factum est, ut qui sine patre esse intelliguntur. spurij vocentur. hanc posteriorem etymologiam Plutarchus in quaestionibus Romanis, q. 103. probat, reiecta superiori, quam ait Græcis & oratoribus probari; nec non alia, ut spurij ex eo per ignominiam dicantur, quòd *Spurium* apud Sabinos pudendum muliebrem significat. IV. Dissoluta hac coniunctione non datur dotis repetitio: quia iam diximus non esse dotem: sed interdum (nuptiis scilicet bona fide contractis) id, quod datum fuit, repetitur conditione sine causa. D. de condict. sine cau. l. ultim. Si verò nuptiæ iure diuino aut naturali prohibita, mala fide contractæ sint, dos confiscatur. D. de iure dot. l. dote. 61. & C. de incest. nupt. l. 4. & authen. incestas. His positis, addit Imperator, alias quoque esse iniustarum nuptiarum poenas, quæ sacris constitutionibus continentur. Sunt igitur petendæ ex tit. C. de incest. nupt. Sed magis ex Nouellis. Sed ut studiosis inseruiamus, breuiter has quoque poenas subiiciemus. Ergo suprà dictis poenis addantur hæ, V. Infamia. VI. Exilium. VII. Verbera, si sint viles personæ. VIII. Bonorum confiscatio, nisi extent filij legitimi,

mi, quibus bona conceduntur, ita ut parentes suos alant. Nou. 12. cap. 1. IX. Amissio patriæ potestatis in filios legitimos antea procreatos. d. Nou. 12. cap. 2. X. Liberi incestuosi non succedunt patri, nec ab eo sunt alendi. Nou. 89. cap. ultim. ex æquitate tamen canonica eis debentur alimenta, ex de eo qui duxit in matrimo. quam poll. per adult. cap. 5. ¶ Hactenus prima tit. pars quæ est de nuptiis sequitur secunda, quæ est de legitimatone cum enim hucusq; dictum sit de his qui in potestate parentum nascuntur, consequenter dicendum de iis qui, cum sui iuris nati sint, potestatem parentum vel legitimatone, vel adoptione rediguntur, verum de adoptione dicetur tit. sequ. de legitimatone verò, qua liberi naturales, id est, ex concubina suscepti, fiunt legitimi & in potestate patris, agitur in §. ultim. huius tit. Vbi duo legitimatorem genera explicantur. Primum legitimatorem genus est, cum pater filios suos naturales curiæ offert, vel ipsi liberi seipso offerunt. C. de natur. liber l. 3. & 4. Nou. 89. cap. 2. dum enim curiales fiunt, simul legitimi & in potestate patris fiunt. quod quidem favore curiæ receptum est: quia curiales publica munera subeunt. Porro curiales seu decuriones proportionem respondent senatoribus Romanis, ut curia senatui, duumviri consulibus, defensores civitatum tribunis pl. Secundum legitimatorem genus est, cum pater eam, ex qua filios suscepit in uxorem ducit. quo casu tria requiruntur, ut filij legitimantur. I. Ut pater eam, cum qua nuptias conciliat, in suo contubernio habuerit (id est, in concubinato) C. d.

C. de natur. lib. l. pen. in princ. & eius consuetudine gauderet. h. §. & C. de natur. lib. l. cum quis i. c. Quapropter fallitur Theoph. qui nihil putat referre, utrum sit meretrix, an concubina. II. Ut cum ea concubina matrimonium initio constare poterit, quare opus est, ut libera sit; quia cum ancilla matrimonium iure ciuili non consistit, nouissime tamen Iustinianus benignè constituit, ut idem in ancilla concubina obtineat, si postea manumittatur, & vxor ducatur. Nou. 18. cap. ult. & Nou. 78. cap. 3. III. Ut dotalia instrumenta conficiantur; cum alias nuptiæ solo consensu contrahantur, & regulariter tam sine dote, ut ad præced. §. notari, quam sine scriptura esse possint, C. h. e. l. si vicinis. 9. l. neque sine nuptiis. 1. §. l. si donationum. 1. 2. licet è contrario dos sine nuptiis esse non possit. C. de donat. an. nupt. l. cum multæ. vers. quare enim. & D. de iure dotium. l. 3. Nota, hoc modo fieri legitimos, non solum eos, qui ante dotalia instrumenta sunt nati, sed etiam eos qui ex eodem matrimonio postea fuerint procreati, id est, qui ante dotalia instrumenta sunt concepti, & post dotalia instrumenta sunt nati. C. de natur. lib. lib. l. pen. vers. & multò magis. Est & tertium legitimationis genus per rescriptum Principis ex Nou. 74. & quartum, si pater in publico instrumento, aut chirographo habere trium testium subscriptionem, aut in testamento aut apud acta filium simpliciter nominauerit, non adiecta naturalis appellatione. Nou. 117. c. 1.

Ex Hoc tit. colliguntur 19. axiomata.

1 Nuptiæ sunt proprie ciuium Romanorum. in pr.

2 Legum

- 2 Legum præcepta sunt et seruanda. ibid.
- 3 Filij familias debent habere parentum
consensum, in quorum potestate sunt. ibid.
- 4 A quarundā nuptijs abstinendum est. §. 1.
- 5 In nuptijs contrahendis non tam specta-
tur quid stricto iure liceat, quam quid deceat
& publicæ honestati sit consentaneum. d. §. 1.
& §. si vxor. Coniun. l. semper. 42. D. de ritu
nupt. & l. semper in coniunctionib. 197. D. de
diu. reg. iur.
- 6 Nuptiæ minùs prohibentur inter cogna-
tos transuersales, quàm inter parentes & li-
beros §. inter eas.
- 7 Emācipatio dissoluit adopt. d. §. inter eas.
- 8 Qui vult. generum adoptare, debet filiam
emancipare. & qui vult nurum adoptare, debet
filium emancipare. eod. §.
- 9 Cuius fratris vel sororis filiam, vxorem
ducere non licet, eius nec neptem ducere per-
mittitur. §. fratris.
- 10 Eadem duobus simul nupta non esse po-
test. & idem duas vxores eodem tempore ha-
bere non potest. §. affinitatis. & §. seq.
- 11 Soluta matrimonio affinitas iure ciuili
dissoluitur. dd. §§.
- 12 Maior ratio obscurat minorem dd. §§.
- 13 Cognatus mei affinis, non est meus
affinis. §. mariti.
- 14 Frater mei fratris non est meus frater
d. §. mariti.
- 15 Nata post diuortium, non est priuigna
§. si vxor.
- 16 Sponsa patris, non est nouerca. & spō-
sa filij, non est nurus. §. d. si vxor.
- 17 Seruilis cognatio in nuptijs spectatur. §.
l. 1. quinquàm in success. ab intestato olim.

non spectabatur. *§. de gradib. §. illud. al. de serui. cognat. in prin.*

18 Quod iure prohibente fit, pro infecto habetur. *§. pen. Coniun. prin. §. qui & ex quib. caus. manumit. non poss.*

19 Spuriij non intelliguntur habere patrem. *d. §. pen. Coniun. §. vulgò. §. de success. cognat.*

De adoptionibus.

TIT. XI.

Qui in potestate parentum sunt, aut sunt procreati ex iustis nuptiis, aut legitimi, aut adoptati. quoniam igitur de duobus prioribus generibus dictum est, superest ut dicatur de adoptiuis. Adoptio est naturæ similitudo, ut aliquis filiū habere possit, quem non generauit. *Caius lib. 1. Instit. tit. §. vel Actus legitimus naturam imitans, ad eorum qui liberos non habent, solatium inuentus. Theopil. hīc. vel. actus legitimus, quo adoptati potestati adoptantium tamquā liberi parentibus subiiciuntur.*

Princ. ¶ Primò Imp. in prin. nectit hunc titulum cum præcedentibus, & generalem adoptionis effectum proponit, quod adoptio tribuit adoptantis patriam potestatem in adoptatum.

§. 1. ¶ Secundò duas adoptionis species explicat. nam adoptio est genus, cuius species sunt adoptio specialis, & arrogatio. Adoptio specialis est, qua filius fam. à parente naturali, in cuius potestate est, alteri parenti naturali, in cuius potestate non est, auctoritate magistratus in adoptionem datur. *§. 1. & 2. quo fit, ut propria potestas ab illo*

illo ad hunc transferatur. *§. ii. prox. §.* sed et si pater. Arrogatio est, qua paternam ex rescripto principis apud acta insinuato adoptatur. *d. §. 1. & C. eo. l. 2.* & ex sui iuris ciue sit alieno iuri subiectus. *§. illud.* Dicta est autem arrogatio, vel quia olim per populi rogationem fiebat. *Gell. lib. 5. cap. 19.* vel quia arrogator & arrogandus interrogantur: ille, an velit hunc habere filium: hic, an velit illi esse filius. *D. h. t. l. 2. in princ.* Inter has duas species triplex differentia notanda est. Vna est, quod adoptantur filii: nam arrogantur patres. Altera est, quod rescriptum principis necessarium est in arrogatione, non in adoptione. Tertia est, quod quilibet à quolibet etiam extraneo arrogari potest, * nemo autem potest adop- *§. sed hoc*
tari ab alio, quàm à parente suo naturalium *die.*
si ab extraneo adoptetur, (extraneum hic vocamus cum qui non est in numero parentum: cum alibi aliter hoc vocabulum accipitur) adoptio non valet, nisi quantum ad hoc, ut adoptatus adoptanti succedat ab intestato. *§. sed*
hodie. & C. eo. l. pen. ¶ Tertiò tractat de aetate *§. cum*
adoptantis, & adoptati. atque hic duo docet, *autem*
quorum alterum est proprium arrogationis, alterum tam adoptioni, quàm arrogationi convenit. I. Est quod impuberis arrogatio non admittitur, nisi causa cognita, ut appareat eam esse honestam & pupillo utilem, & satisfactione personæ publicæ, id est, tabulatio ab arrogatore præstita de bonis arrogati, si in ætate pupillari decesserit, ei restituendis, qui vel ex substitutione pupillari, vel ab intestato successurus erat pupillo, nisi arrogatio facta fuisset. Præter hæc requiritur etiam auctoritas tutoris, cuius fidei pupillus commissus est. *C. de*

auctori. præstan. l. ultim. Cum autem pupillus arrogatus fuit, neque exheredari, neque emancipari ab arrogatore debet: nisi ex iusta causa, tuncque arrogator bona per pupillum siue arrogationis tempore, siue postea quesita restituet. quod si absq; iusta causa eum emancipauerit, vel exheredauerit, non solum dicta bona, sed etiam quartam bonorum suorum partem ei relinquere cogitur. §. cum autem. & ff. eo. l. nec ei. i. 7. cum §. ll. seqq. Hæc omnia sunt introducta constitutione Diui Pij, ante quam impuberes arrogari non poterant. Vlpia. in fragm. h. t. §. per prætorem. D. de vulga. & pup. l. sed si plures i. c. §. pen. & de collat. l. 1. §. si impubere Opponitur cōtra id, quod de quarta impuberi arrogato relinquenda dictum est: quoniam hac ratione fieri poterit, ut impubes arrogatus plus ex bonis paternis cōsequatur, quam filij ex iustis nuptiis suscepti, qui fortasse sunt quinque aut sex: quod est absurdum. Omissa solutione Accursij, quæ verbis contextus repugnat, respondeo vitari hanc absurditatem; quia iure prohibetur, ne is, qui plures liberos habet, impuberem arroget. d. l. nec ei. i. 7. §. præterea. * II. est, quod adoptans adoptatum plena pubertate superare, id est, i. 8. annis, maior esse debet, quoniam adoptio naturam imitatur: & hac ferè ætate, id est, minimum octodecim annis (qua ætate incipit plena pubertas) solent patres esse maiores natu, quam filij. §. minorem. ¶ Quarto loquitur de gradu, in quem aliquis adoptatur, ac tria permittit, nempe ut in nepotis, vel neptis, vel vltiorem gradum adoptet etiam is qui filium non habet. §. licet. * II. Ut nepotem alienum adoptemus in locum filij, vel filium, in locum

§. mino-
rem.

§. licet.

§. In cū
filium.

cum nepotis. §. & tam filium.* III. Vt sine fi- §. sed si
 lij consensu liceat dare nepotem in adoptio- quis.
 nem, non etiam adoptare in locum nepotis
 ex eo filio. quoniā in hac adoptione, filij con-
 sensus requiritur, non vt adoptio valeat, sed
 vt eo qui adoptauit mortuo nepos incipiat
 esse filio suus heres. nō debet enim suus heres
 inuito adgnosci. §. sed si quis. & ff. cod. l. 1. §. 1. 6.
 l. si is qui. i. quoniam eo quoque viuo, vt pa-
 tres cui est suus heres, est quodāmodo domi-
 nus. j. de hered. qual. §. sui autem, nec exhere-
 dar. sine iusta causa potest, quin testamētum
 per querelam inofficiosi rescindi possit. j. de
 inoffic. test. in pr. ¶ Quinto tria adoptioni & §. in plu-
 arrogationi communia declarat. Vtrum est, rimis.
 quod tam filius adoptatus, quā arrogatus.
 similis est filio ex iustis nuptiis suscepto, &
 alteri in adoptionem dari potest. §. in pluri-
 mis.* Alterum est, quod spadones, veluti qui §. sed &
 ob frigiditatem naturæ generare nō possunt, illud.
 (nam spadonum appellatio est generalis. D.
 de verbor. signif. l. spadonum. i. 28.) nihilomi-
 nus adoptare vel arrogare possunt: quia spem
 habent fore, vt vitio sublato possint aliquan-
 do generare. secus autem, si sint castrati: quia
 cū generandi nullam spem habeant, etiam
 adoptandi vel arrogandi potestate priuantur.
 propterea quod (vt supra dictum fuit) adoptio
 naturā imitatur. §. sed & illud.* Leo tamē Im- §. femi-
 peratori Nou. 26. & 27. indistinctē omnibus na.
 spadonibus, atq; adeo etiā castratis facultatē
 adoptandi permittit. Tertiū est, quod mulier
 neq; adoptare, neq; arrogare potest, nisi ex spe-
 ciali permissu princ. ad solatiū liberorū amif-
 sorū §. femina. sed & his Leo indistinctē ado-
 ptandi facultatē cōcessit Nou. 27. ¶ Sexto in §. p. m.

penult. proprietatem arrogationis adiungit, quod eius, qui arrogatur, filij in potestate arrogantis transeunt quasi nepotes. coniunge. l. 1. §. ult. l. si paterfam. 1 §. in prin. & l. arrogato. 40. ff. eod. Adde, quod in eiusdem arrogati bonis acquiritur arrogatori ususfructus. §. de acquir. per arrogat. Hæc autem in adoptione propriè dicta locum non habent: quoniam is, qui dat filium suum in adoptionem, non amittit potestatem, quam habet in liberos eius. d. l. arrogato. in princ. & sine dubio peculium eius retinet. ¶ Septimò in §. ult. specialiter agit de seruo, qui adoptione, vel filij apud acta nominatione, non fit filius, sed libertatem nanciscitur ita ut hoc casu valeat ea regula, Si quod ago, non valet ut ago, valet ut valere potest.

§. ult.

EX HOC tit. colliguntur 9. axiomata.

1 Duo vincula magis ligant, quam vnum. §. sed hodie. Coniun. §. sed hodie. §. de her. quæ ad intest. & Nou. xi 8. cap. 3.

2 Adoptio naturam imitatur. §. minorem. Quod est intelligendum de naturali potestate, non de actu, licet. & §. sed & illud.

3 Non debet alicui inuito suus heres fieri. §. sed si quis.

4 Requiritur est eorum consensus, de quorum præiudicio agitur. d. §. sed si quis. Similis est regula apud Doct. Citandi sunt omnes, quorum interest.

5 Adoptati assimilantur liberis naturalibus §. in plurimis. Coniun. §. adoptiui. §. de exheredar. liber. & §. nunc autem. §. de acquir. per arrogat.

6 Cui non conceditur effectus, ei causa concedi non debet. §. feminæ.

Quibus modis ius potestatis soluitur. 79

7 Femina liberos in potestate non habent.
d. §. femina. Coniū. §. ceteri. 7. de hered. qualit.

8 Liberi, qui sunt in potestate arrogati,
patrem sequuntur. §. illud.

9 Si quod ago, non valet ut ago, valet ut
valere potest. §. ult.

Quibus modis ius potestatis soluitur.

TIT. XII.

TRes modos exposuit dominicæ potesta-
tis constituendæ, natiuitatem, captiuita-
tem, & venditionem: ac totidem modos, qui-
bus patria potestas constituitur, natiuitatem,
legitimationem, & adoptionem: nunc docet
potestatem dominicam vno modo tolli, id est,
manumissione, de qua supra satis dictum fuit,
vbi adieci interdum contingere, ut serui sine
manumissione libertatem consequantur: pa-
triam verò potestatem multis modis osten-
dit dissolui: quorum alij spectantur in per-
sona parentis ut mors: alij in persona li-
berorum, ut dignitas: alij in vtraque persona
simul, ut emancipatio: alij in alterutra per-
sona, ut deportatio. rursus alij faciunt ut liberi
sint sui iuris, ut mors patris, & emancipatio:
alij adimunt liberis ciuitatem vnà cum fami-
lia, ut eorum deportatio, vel etiam adimunt li-
bertatem, ut eorumdem condemnatio in me-
tallum, alij potestatem in alium transferunt, ut
adoptio: alij ius patriæ potestatis suspendunt,
ut captiuitas. ¶ Primò Imp. nectit hunc tit.
cum superioribus. ¶ Secundò in vers. & quidē
loquitur de seruis liberandis. ¶ Tertiò in vers.
hi verò incipit loqui de patria potestate tol-

Princ.

lenda, ac loquitur de morte parentis, quā libelli modò fiunt sui iuris, modò recidunt in alterius potestatem, ut morte aui recidunt in potestatem patris, nisi pater antea de potestate aui exierat. ff. de adop. l. si pater filium. 41. Sed iure nouissimo, etiam si pater de potestate aui (id est, patris sui) per dignitatem exijt, nihilominus nepos in eius potestatem morte aui recidit. Nou. 81. cap. 2. ¶ Quartò in §. cum autem. loquitur de deportatione patris vel filij, quæ ciuitatem damnati adimit, & consequenter tollit patriam potestatem, quæ ciuium Romanorum proprium est. §. de patria potest. §. ius autem: Restitutio autem à principe concessa, non minùs patriam potestatem, quàm alia iura restituit. Alia ratio est indulgentiæ, quæ solam poenam remittit, iura autem amissa non restituit. C. de gener. abolit. l. vit & de sentent. pass. l. 7. Vide Centur. 2. q. 17. ¶ Quintò in §. relegati. tractat de relegatione patris, vel filij, quæ non tollit patriam potestatem, quia nec libertatem, nec ciuitatem adimit. ¶ Sextò in §. poenæ. agit de seruitute poenæ. quæ libertatem, ciuitatem familiam & patriam potestatem tollit: siue in persona patris, siue in persona filij contingat. verbi gratia, damnatus in metallum dicitur seruus poenæ, quia nec est seruus Cæsaris, vel fisci, nec alium dominum habet, quàm ipsam poenam ideòque non potest ei in testamento aliquid relinqui. ff. de his quæ pro non scrip. hab. l. 3. in pr. & de poenis. l. sunt quidam. 17. in prin. & quâuis Imp. in contextu nō loquatur, nisi de seruitute patris, tamen certum est,

patriam

§. cum
autem.

§. relegati.

§. poenæ.

patriam potestatem similiter extingui, si filius fiat leuius pœnæ. sed nouissime Iustinia. hanc pœnam sustulit, Nou. 22. cap. 8. ¶ Secundo in §. filiusfam. loquitur de dignitate: qui modus tollendæ patriæ potestatis spectatur in persona filij, non patris. Inquit ergo Imp. solam patritiatus dignitatem liberare filium à patriæ potestate. sed Nou. 81. idem cauetur de dignitate cōsulari, & alijs quibuscūq. Patricij hic vocantur quasi patres principis: quæ fuit noua sub Imperatoribus dignitas. nã aliter Patritij accipiuntur, cum opponuntur plebeiis, vt S. de iure natur. §. lex est. Hæc patritiatus dignitas summa in contextu vocatur, non quia sit maior cōsulari: hoc enim falsum esse conitat ex Cassiodoro variar. lib. 6. cap. 2. sed quia summus dignitatum gradus est illustratus, patricij verò numerantur inter illustres: & cum illustrium nonnulli sint superillustres, in numero sunt patricij. Quinque enim (vt hoc obiter addam) gradus dignitatum in iure celebrantur: 1. illustratus, quæ continetur etiam superillustratus: 2. spectabilitas: 3. clarissimatus: 4. equestris dignitas: 5. perfectissimatus: tres primæ dignitates sunt senatoriæ, secunda est propria equitum, vltima conuenit etiam plebeiis. ¶ Octauo in §. si ab hostibus. tractat. de captiuitate patris, vel filij, quæ quidem (vt supra attigi) suspendit patriam potestatem: quia si captus ab hostibus reuertatur, iure postliminij fingitur semper in ciuitate fuisse. consequenter patriam potestatem, & omnia alia iura recipit. sed in his, quæ sunt facti, vt in possessione fictio postliminij locum non habet. D. de acq. possl. denique. l. 9. & de captiu. l. in bello l. 2. §. facti.

si vero apud hostes moriatur, lege Cornelia fingitur primo captiuitatis momēto mortuus esse. §. si ab hostibus, & ff. qui testam. fac. possunt. l. lege. Postliminium, vt Iustiniano Scæuolam sequuto placet, dictum est à limine & post: quia ex hostium potestate euadens, reddit ad limen, quod amiserat, id est, ad finem seu terminum Romanæ ditionis. d. §. si ab hostibus. Seruius autem Sulpitius nihil putauit esse in hoc vocabulo notandum præter particulam post: nam illud *liminum*, esse tantum productionem vocabuli, vt *timus* in *siustimus*, referente Cic. in Topic. ¶ Nonò in §. præterea. & §. seq. tractat. de emancipatione, quæ est actus legitimus, quo parentes liberos suos de potestate dimittunt, ac sui iuris faciunt. De hac Imperator tria docet: vnū est, quotuplex sit emancipatio. Est autem triplex, nempe Legitima, Anastasiana, & Iustinianeæ. Legitima fiebat ex lege duodecim tabularum, per imaginatias vditiones, & manumissiones, vt explicant Theoph. hinc, & Caius lib. i. Inst. titulo 6. §. vlt. & Roëtan Topic. Cic. sed in desuetudinem abiit. Anastasiana fit ex rescripto principis. Iustinianeæ fit auctoritate iudicis competentis, apud quem parentes voluntatem suam liberos emancipandi declarant. d. §. præterea & ff. de capite minutis. l. 3. §. 1. de emancip. lib. l. pen. & l. vlt. & Nou. 81. Secundum est, qui possint emancipari. docet autem Imperat. vel vnum (pater filium, aut nepotem) posse emancipari, vel plures siue omnes liberos. Tertium est, qui sint effectus emancipationis. I. Effectus est, quod patria potestas soluitur, & filius siue nepos fit sui iuris. I. Effectus est, quod pater succedit filio emancipato ad exemplum

§. præter-
ea.

plum patroni succedentis liberti. *¶* de legitimat. l. success. §. ult. III. effectus est, quod si emancipatus sit impubes, parens tutelam eius legitimam nanciscitur. *¶* de legitima par. tutel. Hæc de emancipatione methodicè, non omnino sexuato cõtextus ordine, tetuli. ¶ Decimò in §. sed etsi. loquitur de filio dato in adoptionem, quo modo patria potestas ab eo, qui in adoptionem dat in adoptantem transfertur, dummodo adoptans sit in numero parentum naturalium. s. tit. prox. §. sed hodie. ¶ Undecimò duo declarat adoptioni & emancipationi communia. Vnum est, quod si natus mea prægnans sit antequam filium meum emancipem, vel de in adoptionem, nepos nascetur in mea potestate. Si verò post filij mei emancipationem prægnans fiat, in potestate patris, id est, mariti sui filiû pariet: quod si post filium meum in adoptionem datû fiat prægnans, nepos in potestate adoptantis nascetur, ita vt in omnibus his casibus spectetur tempus conceptionis, vt notauimus ad titulum de patri. potest. Atque hoc primum habetur in §. pen. * Alterum est in §. ult. quod filij nõ possunt regulariter cogere parentes, vt ab eis de potestate dimittantur, id est, emancipentur. ff. de adop. l. non potest. 3*. (vbi exceptio subiungitur in ll. seqq.) & C. de emancip. lib. l. 4. vel in adoptionem dentur. ff. de adopt. l. 5. E contrario quoque liberi inuiti non emancipantur. C. de emanc. liber. l. 5. & Nou. 89. cap. 11. Idcirco emancipatio, vt & manumissio, non est contentiosa, sed voluntarie iurisdictionis. D. de offic. procons. l. 2,

§. sed etsi

§. pen.

§. ult.

EX HOC titulo colliguntur septem axiomata.

1 Qui ciuitatem amittit, pro mortuo habetur. §. 1.

2 Vbi est eadem ratio, debet esse idem ius. d. §. 1. vers. pari ratione. coniu. vers. cum & assignatos. j. de legit. patron. tut. & §. 1. vers. vl. j. de empt. & vend. & l. illud 3 2. D. ad legem Aquil.

3 Restitutio in integrum omnia iura amissa restituit. d. §. 1. vers. sed si.

4 Dignitas regulariter filios familias non liberat a potestate patris. §. filiusfam.

5 Valet argumentum affirmatiue ductum ab eo quod minus est, ad id quod magis est. d. §. filiusfam.

6 Idem operatur fictio in casu ficto, quod veritas in casu vero. §. si ab hostibus. coniu. l. 1. in princ. D. de adop. & l. cum ex oratione. 44. in prin. D. de excusat.

7 Filius in eius potestate nascitur, in cuius potestate conceptus est, §. vl.

De tutelis.

TIT. XIII.

Princ.

EXposita est hominum diuisio in eos, qui sunt sui iuris, & eos qui alieno iuris subiecti sunt: iam explicanda est subdivisio eorum, qui sunt sui iuris, vt tractatus de personis, ac primus Institut. liber absoluaetur.

¶ Primo Imperator in prin. titu. diuidit personas sui iuris: quia vel sunt in tutela, vt pupilli, vel in curatione, vt adolefcētes, & furiosi, vel neutro genere tenentur, vt viri perfecti

et ætatis, qui sunt sanæ mentis. & dicendum
 proponit de his, qui in tutela vel curatione
 sunt. Obiter nota differentiam harum pote-
 statum, dominicæ, patriæ, tutoriæ, curatoriæ.
 nam dominica, patria & tutoria sunt in per-
 sonam. §. de his qui sui vel alien. iuris sunt. in
 prin. & §. 1. & §. ult. prox. §. certæ. curatoria est
 in res seu bona. C. de nept. l. in copulandis. 8.
 Rursus dominica potestas ei utilis est qui po-
 testatem habet: tutoria & curatoria ei qui in
 potestate est: patria utrique. Denique qui est
 in patris, vel domini potestate; dicitur alieni
 iuris: qui verò est sub tutore, vel curatore, di-
 citur sui iuris. Hinc soluitur contradictio,
 quæ videtur esse in verbis contextus. nam Im-
 perator hîc in princ. ait, eorum, qui in potesta-
 te non sunt, quosdam esse in tutela, vel cura-
 tione: mox in §. 1. tutelam definiens, dicit es-
 se vim & potestatem: deinde subiicit tutores
 esse, qui eam vim & potestatem habent: qui
 igitur in tutela est, in aliena potestate est, ac
 nihilominus dicitur in potestate non esse.
 Quare dicendum est potestatis verbum esse
 homonymum. D. de verb. signif. l. potestatis.
 21 §. & cum qui in tutela est, non esse quidem
 in ea potestate, quæ facit esse alieni iuris, id
 est, in potestate patriæ, vel dominicæ, sed esse in
 potestate, in qua qui sunt, nihilominus sui iur-
 is sunt. ¶ Secundò generaliter de tutelis
 loquens, tria tradit, nimirum tutelæ defini-
 tionem, §. 1. tutoris definitionem, & tutoris
 etymologiam. §. tutores. Tutela est vis & po-
 testas (accipe *§.* pro id est. ut & in §. ad-
 piscendæ. j. de interd. in capite libero (id
 est, in tutore, quem necesse est esse homi-
 nem liberum: nec refert utrum sit pater an fi-
 lius

liusfam. j. tit. prox. in prin.) ad tuendū eum
 (subaudi pupillū) quia tutor datur personā, nō
 rebus. j. tit. prox. §. certā, nisi per consequen-
 tiam, quatenus res ad pupillum pertinent. j. de
 excusat. §. datus. qui per aetatem (pupillarem)
 se defendere nequit, iure civili data ac per-
 missa, aut enim ius civile, id est lex, (nihil re-
 fert, utrum sit lex duodecim tabularum, an
 posterior, ut lex Atilia, Iulia, & Titia, de quib.
 j. tit. 20) dat tutorem, tuncque vocatur tu-
 tela legitima. ff. de legit. tut. l. §. in princ. aut a-
 lius permissu legis dat tutorem, tuncque ap-
 pellatur tutela dativa. C. de legit. tute. l. ultim.
 permissu autem legis, tutorem dat, vel testator
 j. tit. 1. §. permissum. à quo dicitur tutela testa-
 mentaria. D. & C. de testam. tut. in rub. vel ma-
 gistratus. j. de Atil. tuto. in pr. & D. de tutel. l.
 6 §. tutoris. à quo datus tutor, propriè vocatur
 dativus. ff. rem pup. salu. fore. l. 7. & C. de epis-
 cop. & cler. l. generaliter. §. 2. vel honorarius ut
 curator honorarius apud Vlpianam tit. de cu-
 ratorib. in princ. Ergo *tutela dativa* est voca-
 bulum homonymum: quod latè sumptum,
 complectitur tam tutelam testamentariam,
 quam à magistratu datam: angustè verò ac-
 ceptum, hanc solam significat, à testamenta-
 ria seiunctam. Similiter *tutela honoraria* est
 vocabulum homonymum: quia tutor hono-
 rarius modò vocatur is, quem Magistratus
 dedit, ut s. dixi: modò is, qui non admini-
 strandi, sed honoris causa constitutus est. D.
 de ritu nupt. l. si quis tutor. 60. §. quid ergo. &
 de admin. tutor. l. 3. §. ceteri. & de solut. l. quod
 si forte. 14. §. 1. Tutor est, qui eam vim & po-
 testatem habet in pupillū. Tutor dicitur quasi
 tutor, non quia pupillum tuetur, sed quia
 tueri

§. tutore.

tueri debet, nam hæc appellatio non ab actu, *§. permis-*
sed ab officio tuendi deducta est. ¶ Tertiò *sum.*

transit ad species tutelæ explicandas. & quia tutor legitimus & dativus locum non habet, nisi testamentario deficiente, meritò incipit à testamentaria tutela: (id est, quæ in testamento vel codicillis testamento confirmatis data est. D. de testa. tut. l. 3. & in hoc tit. docet. qui & quibus possint tutores dari, reliqua de tutela testamentaria expositurus titu. seq. Tutorem ex permisso legis duodecim tabularum. D. de testam. tut. l. 1. dare potest parens filio impuberi in sua potestate constituto: item nepoti & pronepoti, in alterius potestatem non recasuri secus est, si morte aui aut proavi in potestatem patris sint recasuri. §. permissum. §. pen.

* Item tam liberis posthumis, quam iam natis, dummodo sint posthumi sui, non alieni, id est, dummodo in ea causa sint, ut si viuo parente nascerentur, sui hæredes ei nascerentur. §. pen. * Si quis autem tutorem in testamento det filio emancipato, datio ipso iure non valet, sed confirmabitur à magistratu sine inquisitione an sit tutor idoneus, quia standum est iudicio patris. §. ult. & ff. de confirm. tut. l. 1. tantum igitur quæret magistratus, an hæc fuerit voluntas patris, ut hic sit tutor. ff. eod. l. in confirmando 8. & de testam. tut. l. 3. Hic igitur tutor est potius testamentarius, quam dativus: alioquin non confirmaretur testamentum. unde tutor confirmatus præfertur legitimo, post quem vocatur dativus. Interdum tamen prætor negligit voluntatem patris, ac dationem tutoris non confirmat, videlicet si pater per ignorantiam tutorem dederit, cum falsò putaret eum esse idoneum ad tutelam *§. ult.*
geren

gerendam maior enim ratio habetur vtilitatis pupilli, quàm voluntatis paternæ. ff. de confir. tut. l. pen.

EX HOC titulo colliguntur tria axiomata.

1 Contrariorum eadem est scientia. in pr. coniu. prin. titu. 5. de his, qui sui vel alieni iuris sunt.

2 Cognito vno contrariorum cognoscitur & alterum. ibid: coniu. dictum prin 5. de his qui sui vel alien. iur. sunt.

3 Postumi habentur pro iam natis. §. pen. coniu. l. 7. & l. pen. D. de statu homi.

Qui testamento tutores dari possunt.

TIT. XIV.

Prin.

Pergit in explicanda tutela testamentaria. Et primo loquitur de iis qui tutores dant, ac docet, qui possint testamento tutores dari. vnde inscriptio huius tit. sumpta est. Scpe enim in his libris videre est, ex prima tituli parte rubricam concipi, vt §. tit. 2. & 10. & j. tit. 16. & 20. & lib. 2. tit. 7. & lib. 3. tit. 2. & 6. & lib. 4. tit. 14. & 16. hic autem datur quinque regulæ. I. Tutor dari potest, tam filiusfam. quàm paterfam. in prin. quia filiusfam. in publicis causis pro paterfam. habetur, veluti vt magistratum gerat, vt tutor detur. ff. de his qui sunt sui vel alie. iur. l. filiusfam. 9. tutela namque est munus publicum. j. de excus. tut. in prin. II. seruus proprius, id est testatoris

§. 1.

pe

potest dari tutor vel cum libertate, vel omis-
sa libertatis datione: quia nisi testator per er-
rorem (id est falsò putans eum esse liberum)
tutorem dederit, libertatē tacitè ei reliquisse
censetur, vel iure directo. §. 1. vel per fidei-
commissum. C. de fideicom. hered. l. et si non
adscripta. 9. (nam hæc duo possunt concur-
rere: præsertim post exæquationem legato-
rum & fideicommissorum à Iustiniano fa-
ctum, per quam effectum est, ut legatum
etiam fideicommissi, & fideicommissum et-
iam legati vim habeat. §. de legat. §. sed non
usque.) ita ut electio (nisi fallor) seruo detur,
utro modò malit ad libertatem pervenire. Et
si quidem libertatem iure directo consequa-
tur, sit libertus Orcianus, id est, defuncti.
Si verò tamquàm ex causa fideicommissi ma-
numittatur, sit libertus manumittentis. §. de
sing. reb. per fideic. relict. §. pen. III. Servus
alienus non potest dari tutor purè, sed sub
conditione, *cum liber erit*, quare si purè tu-
tor detur, inutilis erit datio. d. §. 1. Intellige
inutilem quantum ad hoc, ut purè, id est
statim tutor fiat. non tamen est omninò inu-
tilis: quia subauditur ea conditio, *cum liber
erit*. ff. de testam. tut. l. si hereditas. i. c. §. vlti.
IV. Servus proprius inutiliter datur tutor sub
dicta conditione, *cum liber erit*. d. §. 1. quia
tutor certo iudicio dari debet. §. de lega. §. sed
ne eiusmodi. versicu. tutor certum verò iudic-
ium eius esse non videtur, qui libertatem,
quam dare potest, in incertum eventum dis-
fert. * V. Si furiosus vel minor 25. annis tu-
tor detur, ea datio nec est omninò inutilis,
nec statim tutorem facit, sed impedit quo-
minùs sit locus tutelæ legitimæ. propter spem
testa

*§. furio-
sus.*

testamentaria: datus enim tutor, tunc fiet tutor, cum mentis compos, vel 25. annis maior factus fuerit. §. furiosus. & interim ut prospiciatur pupillo, alius tutor à magistratu datur. infra de Attil. tutor. §. 1. & ff. de testament. tutel. l. si quis sub conditione. i. i. vel curator. D. de excus. l. 8. *μὲν*, non solum i. c. §. *ἢν ἀπὸ τῶνδε* §. si libertus. ¶ Secundò agit de modis, quibus tutores in testamento dari possunt. §. ad certum, ubi docet, tutorem dari aut purè, veluti, *Maurus tutor esto*; aut ad tempus, veluti, *ad biennium tutor esto*; aut ex die veluti, *Ex Kalendis illis tutor esto*, vel, *Kalendis illis tutor esse incipito*; aut sub conditione, veluti, *Si navis ex Asia venerit, tutor esto*. Possimus addere etiam ad conditionem, veluti, *donec navis ex Asia veniat, tutor esto*. Finito autem tempore, vel pendente die, siue conditione locus est tutori dativo. d. l. si quis sub conditione. Addit. Imp. tutorem dari posse etiam ante heredis institutionem: quia scilicet ordo scripturæ non spectatur. ceteroqui cum hæredis institutio sit caput & fundamentum testamenti; quidquid ante heredis institutionem scribitur; extra testamentum scriptum videri possit. j. de leg. §. ante heredis. ¶ Tertiò tractat de iis, quibus dantur tutores: ubi dat quinque regulas. I Tutor principaliter datur personæ, non rei proinde non datur certæ rei, vel causæ, id est liti. §. certæ. sed cum detur principaliter ipsi pupillo, consequenter datur omnibus bonis pupilli. j. de excus. tuto. §. datus. interdum tamen tutor datur certis bonis seu certis rebus, veluti patrimonio quod pupillus habet in alia prouincia. ff. de testa. tutel. l. si tamen.

10. & de excus. l. propter litem. 21. §. licet. §. ult.

* II. Appellatione filiorum vel filiarum continentur tam postumi vel postumæ, quam liberi iam nati. §. ultim. III. Filij appellatione in hoc tractatu non continetur nepos. d. §. ultim. licet aliàs plerumque contineatur. ff. de verb. signif. l. iusta. 201. & l. liberorum. 220. Plerumque enim eadem est ratio filij, & nepotis. sed in hoc tractatu diuersa ratio est: si quidem tutor filio in potestate constituto datur indistinctè; nepoti verò ita demum, si in alterius potestatem morte aui non sit recasurus. IV. Liberiorum appellatione etiam nepotes & neptes continentur. d. §. ultim. V. Postumorum appellatio tam nepotes postumos, quam filios postumos complectitur. d. §. ultim.

Ex Hoc tit. colliguntur quinque axiomata.

1 Qui vult consequens, vult etiam antecedens. §. 1. coniu. §. idemque iuris. §. qui & ex quib. caus. manum. non poss.

2 Error impedit consensum. d. §. 1. versic. planè. Coniu. l. si per errorem. 1 §. D. de iurisdic.

3 Sublato impedimento tollitur effectus illius impedimenti. §. furiosus. Coniu. §. aliquando. j. de vsucap.

4 Tutor datur personæ, non rei, vel causæ. §. pen.

5 Diuersa vocabula arguunt rerum diuersitatem. §. ultim. Coniu. l. 7. C. de codicill.

De legitima adgnatorum tutela.

TIT. XV.

Cessante tutela testamentaria, locus est legitimæ quæ vel defertur ex verbis legis XII. tab. vt tutela adgnatorum; vel ex mente & interpretatione legis, vt tutela patronorum, & parentum; vel ex nouo iure, vt tutela fiduciaria: de quibus singulis deinceps agetur. facti initio à tutela adgnatorum, quæ verbis legis XII. tab. introducta est. nam *legitimus*, siue (vt Vlp. tit. de tutel. §. legitimi. loquitur) per eminentiam, legitimi tutores dicuntur, qui ex lege XII. tab. ad tutelam vocantur. ¶ Primò Imp. in prin. tit. docet hanc legitimam tutelam sequi testamentariam, & ea deficiente locum habere atque ita nectit hunc tit. cum præcedentibus. ¶ Secundò declarat ea, quæ requiruntur ad hoc vt alicui hæc legitima tutela deferatur. Quatuor autem requiruntur. I. Vt sit coniunctus per masculos, non per feminas, quia per masculos sunt agnati, per feminas cognati: hæc autem tutela adgnatis, non cognatis defertur. §. 1. sed hodie, sublata adgnationis & cognitionis differentia, tutela atque defertur cognatis atque agnatis. Nou. 118. c. 5. * II. Vt nullus sit tutor testamentarius. §. quod autem. quia secundum regulam iuris, Dispositio hominis, id est testatoris, facit cessare dispositionem legis. * III. Vt agnatio non sit sublata per capitis deminationem. §. vlt. quod dictum sequi. explicabitur ibique in §. vlt.

Princ.

§. 1.

§. quod
autem.

§. vlt.

§. vlt.

§. vlt. subiungitur. IV. Requisitum, vt is, qui ad tutelam vocatur, sit agnatus proximus, ita vt nemo eum gradu præcedat. Quod dixi, requiri vt is, qui ad tutelam vocatur, non sit capite minutus, correctum est per dictam Nou. 118. c. 5. ex quo nihil nocet, quod aliquis non sit agnatus. cum tutela æquè deferatur cognatis vnde quia post capitis deminutionem manet cognatus, nisi maximam vel mediam capitis deminutionem passus sit, vt seq. tit. exponetur, idcirco non obstat minima capitis deminutione, hodie fiet tutor legitimus.

Ex Hoc tit. colliguntur tria axiomata.

1 Paria sunt, aliquid non facere, & non iure facere. §. quod autem.

2 Civilis ratio iura ciuilia tollere potest, non etiam iura naturalia. §. vlt. Coniun. §. minus. 7. de hered. quæ ab intest. defer.

3 Ius agnationis minima capitis deminutione perit. §. vlt. Coniun. princ. tit. 7. de acqui. per arrogat. & liura. 8. D. de diu. reg. iur.

De capitis deminutione.

TIT. XVI.

Quia dictum fuit in calce superioris tit. agnationem tolli per capitis deminutionem, obiter de capitis deminutione agit.

¶ Ac primò capitis deminutionem definit status prioris mutationem. ¶ Secundò, quia status in tribus consistit, libertate ciuitate, familia, quæ ita sunt inter se affecta, vt vel omnia amittantur, vel duo tantum, vel vnū duntaxat (nam familia sine ciuitate & libertate non retinetur: ciuitas, amissa, familiam, retinetur, sine

Princ.

liber

§. 1.

§. minor.

libertate non consistit : libertas sine ciuitate & sine familia retineri potest) ideoque capitis diminutionem diuidit in tria genera , maximam , minorem seu mediam, & minimam, versicul. ea quæ. * Maxima capitis diminutio in §. 1. definitur, *cum aliquis simul & libertatem & ciuitatem amittit*, consequenter etiam familiam perdit. Huius tria exempla proponuntur. Primum exemplum est pœnæ seruitus, de quâ dixi ad §. pœnæ. §. quib. mod. ius potest. solui. Secundum exemplum est, cum libertus ingratus erga patronum, reuocatur in seruitutem, tamquam indignus libertate : quod etiam ob leuis offensæ culpam accidit. C. de libert. & eor. liber. l. 2. Hoc autem nomine datur patrono ingrati accusatio. C. eod. l. 1. Tertium exemplum est, cum quis ad pretium participandum patitur se venundari, de quo dixi ad §. penul. §. de iure personar. * Minor seu media capitis diminutio in §. minor. definitur, cum salua libertate amittitur ciuitas proinde etiam familia. Eius duo exempla subiiciuntur. Primum exemplum est aquæ & ignis interdictio, quæ in desuetudinem abiit, & in eius locum successit deportatio. D. de pecul. l. 3. & de pœnis. l. 2. Secundum exemplum est deportatio. Atqui videtur his modis etiam libertas adimi. D. de extraordin. cognit. l. pen. §. vltim. ergo non media, sed maxima capitis diminutio est. Vt hunc modum soluat, Cuiacius duplicem libertatem fingit, alteram iuris gentium, alteram iuris Quiritium: quod mihi videtur merum figmentum. Ego existimo Callistratum in d. §. vltim. non solum de maxima, sed etiam de media capitis de

deminutione loqui: utraque enim existimationem consumit. Itaque initio dat hanc regulam de maxima capitis deminutione, in-
 quiens existimationem ea consumi. Deinde in versic. id est. (sed legendum *idem*, vel, *idem est*: error enim ortus est ex eo, quod in libris scriptis & cum titulo hoc modo, etiam, modo significat em, vel en, modo *est*) eam regulam producit ad mediam capitis deminutionem. Post hæc in versic. veluti. dat exempla mediæ capitis deminutionis. Tandem in versic. vel cum plebeius. subiicit exempla maximæ capitis deminutionis. * Minima capitis deminutio in §. minima definitur, cum libertas & ciuitas retinentur, sed familia mutatur. Huius duo modi in contextu afferuntur. Primus modus est, cum paterfamilias subiicitur patriæ potestati, veluti cum arrogatur. Secundus modus est, cum filiusfamilias fit sui iuris, veluti cum emancipatur. Sed partic. *veluti*, in contextu difficultatem facit: quia filiusfamilias, dum sui iuris fit, non aliter capite minuitur, quam si emancipetur. Nam aliis modis, ut morte patris, & dignitate, fit sui iuris sine capitis deminutione D. de S. C. Macedon. l. 3. §. ultim. & Nou. 81. Qui verò emancipatur, ideo capite minuitur, quia secundum vererem emancipandi formulam redigebatur in imaginariam seruitutem. D. de capit. immut. l. 3. §. 1. & licet hodie liberi aliter emancipentur. §. quib. mod. ius potest. soluit. §. præterea. tamen perinde habetur, ac si secundum vererem formulam emancipatio fieret, arg. §. ultim. 3. de leg. adgn. success. Hæc obiectio tribus modis solui potest. I. Si hæc parit

§. minima.

§. secutus.

partic. *veluti* cum Cuiacio deleatur : quoniam abest à libris scriptis. I I. Si accipitur pro *id est*, vt in §. lex est. versic. piebificium. §. de iur. natur. quemadmodum è contrario, *id est*, accipitur pro *veluti*. D. de pact. l. 7. §. pactorum. III. Si non coangustetur ad proximam, sed indicet afferri exemplum capitis deminutionis : ita vt dicamus Imperatorem in h. §. primum definire, quid sit minima capitis deminutio : deinde in versicul. quod accidit. eam diuidere in duas species : postremo in versic. *veluti*. afferre eius exemplum. ¶ Tertiò duos casus perpurget, quibus aliquis falso credere posset statum mutari seu capite minui. Primus casus est cum seruus manumittitur. quia cum seruus non habeat caput, id est, statum (si quidem caput hic accipitur pro statu. §. h. t. in princ. seruus autem statu caret, quippe qui pro nullo. D. de diu. reg. iur. l. quod attinet. 32. seu pro mortuo habetur. D. eod. l. seruitutem. 209.) dici non potest capite minui. §. seruus. In alia significatione seruus habet caput, id est, dominum : quia dominus est caput serui. J. de noxal. act. §. omnis. Secundus casus est, cum aliquis dignitatem amittit. §. quibus. quia status consistit tantum in libertate, ciuitate, & familia. D. h. t. l. vltim. dignitas verò ad statum non pertinet. d. §. quibus. ¶ Quarto in §. pen. interpretatur, quod dixit in §. vltim. tit. præced. pertinens ad effectum capitis deminutionis, ac docet adgnationem tolli quacunque capitis deminutione, quamuis cognatio seu potius iura cognatis induita (nam iura sanguinis nulla civili ratione dirimi possunt. ff. de diuers.

§. pen.

De legitima patronorum tutela. 97

uerf. legat. iuris. l. iura. 8.) tantum maxima.
vel media capitis diminutione tollantur §. vlt.

¶ Quinto in §. vlt. declarat quantum illud re-
quiritur in tutela legitima deferenda, ac do-
cet eam non deferri simul omnibus adgnatis
sed tantum adgnatis proximis.

EX HOC fit, colliguntur §. axiomata.

1 Seruus nullum caput, habet id est, sta-
tum non habet. §. seruus.

2 Quod non est, mutari vel amitti nequit.
d. §. seruus. Vulgo dicitur, non entis nullae
sunt qualitates.

3 Dignitas à statu differt. §. quibus.

4 Manumissio cognitione seruitute amis-
sam non restituit. §. pen.

5 Proximior remotiori in tutela ~~suspicienda~~
praeretur. §. vlt.

De legitima patronorum tutela.

TIT. XVII.

IN tutela adgnatorum sunt ingenui in
tutela patronorum liberti illa est ex verbis
leg. XII. tab. hac autem est ex eius legis in-
terpretatione ducto argumento ab hereditate
ad tutelam. regula enim iuris est, eum, qui
percipit commodum hereditatis, debere etiā
sustinere onus tutel. D. de iur. iul. secund. 70.
& Non. 118. c. vlt. proinde cum lex patronum
expresse vocet ad successionem in bonis liberti
conferatur tacite eundem vocare ad tutelam li-
berti. ac dicitur tutela legitima propter
quod ex legibus non ea tantum dicuntur et-
iamque ex verbis legum descedunt, sed etiam

quæ ex earum sententia colliguntur. ff. de verb. sign. l. 6. §. 1. si vis analysim huius contextus, I. Imperator ponit hanc conclusionem, tutelam patronorum esse introductam lege duodecim tabularum II. in vers. quæ & ipsa. addit alteram conclusionem, hanc tutelam vocari legitimam. Intellige legitimam in angusta significatione, quia legitimum dicitur, quod est ex lege duodecim tabularum. III. In vers. non quia interpretatur eas conclusiones, ac docet hanc tutelam non esse ex verbis, sed ex interpretatione legis duodecim tabularum. IV. In vers. eo enim ipso proponit eam interpretationem quæ legem loquentem de hereditate producit ad tutelam: tanquam hæc consequentia valeat, Patronus vocatur ad legitimam liberti hereditatem, ergo etiam vocatur ad eius tutelam legitimam. V. In vers. cum adgnatos probat hanc consequentiam ab exemplo adgnatorum quod enim obtinet in adgnatis, etiam in patronis obtinere debet: id est, in utrisque valere debet eadem consequentia: quia ubi est eadem ratio, debet esse iudem ius. D. ad legem Aquil. l. illud. 32. VI. In vers. quia plerumque probat eandem consequentiam à regula iuris de commodo & incommodo, quæ plerumque obtinet. VII. In vers. ideo docet, cur dixerit *plerumque*, adiecta exceptione in personis, de quibus nunc agitur, id est in patronis & libertis: quia patrona lege vocatur ad legitimam hereditatem liberti: nullo autem modo vocatur ad tutelam liberti, propterea quod tutela est virile officium, à quo mulieres excluduntur: D. de tutel. l. tutela. 16. & C. quan. mul. tut. offic. fungi potest. l. 1. præter matrem & aviam, quibus ex speciali privilegio tutela liberorum permittitur.

De fiduciaria tutela.

99

permittitur. C. eod. l. 2. & Nou. 118. c. 5. Dicitur
exceptioni, quam Imperator sumpsit à sexu
muliebri, addi potest & altera à minore ætate:
quia minor 25 annis, licet possit esse heres
legitimus, tamen non potest esse tutor. J. de
fiduc. tut. vers. ult. & C. de legit. tut. l. ult.

Ex Hoc tit. colliguntur quatuor axiomata.

1 Ex lege esse dicitur, non solum quod est
ex verbis, sed etiam quod est ex mente & in-
terpretatione legis. Coniun. l. 6. §. 1. D. de
verb. signif.

2 Regulariter valet argumentum ab here-
ditate ad tutelam. vers. eo enim ipso Coniun.
Nou. 118. c. 5.

3 Qui sentit incommodum, debet etiam sen-
tire incommodum. d. vers. eo enim ipso. & è
contrario qui sentit incommodum, debet
etiam sentire commodum, J. de leg. adgu.
success. §. pen. & D. de diu. reg. iur. l. secundum
naturam. 10.

4 Vbi est eadem ratio, debet esse idem ius.
Coniun. §. 1. vers. pari ratione. §. quib. mod.
ius potest. solu. & §. 1. vers. ult. J. de empt. &
vendit. & l. illud. 32. D. ad leg. Aquil.

De legitima parentum tutela.

TIT. XVIII.

Parentes, qui liberos emanciparunt, sunt
similes patronis: quandoquidem sicut ser-
ui manumittuntur, ita etiam liberi, cum eman-
cipabantur, manumittebantur. §. quib. mod. ius
pat. potest. solu. §. p. æterea. Theoph. ibi. Caius
lib. 1. Instit. tit. 6. §. ult. & Boët. in Topic. Cic.

Quocirca parentes liberis emancipatis succedunt quasi patroni. *§. de legit. agn. suc. §. ult. & ad eorum in pupillari ætate constitutorum tutelam vocantur. d. §. præterea. in fin.* Hæc igitur tutela vocatur legitima: quia exemplo tutelæ patronorū colligitur ex mente & interpretatione legis xij. tab. Ab Ulpiano autem appellatur fiduciaria: quia emens filium suum. manumittendum, dicebatur pater fiduciarius: & cum pater naturalis filium patri fiduciario vendebat hoc pacto ut sibi retrò venderetur, videlicet ut ipse manumitteret, contracta fiducia emancipare dicebatur. *§. de legitima adgnator. successione. §. ult. quare siue pater fiduciarius impuberem manumittebat, siue pater naturalis, qui contracta fiducia emancipauit, is tutor fiduciarius nominabatur. Ulpianus tit. de tutelis. §. qui liberum. & vicem legitimi tutoris sustinere dicitur. D. de legit. tut. l. 1. §. ult.*

De fiduciaria tutela.

TIT. XIX.

SI parens, cum alicuius ex liberis suis legitimus tutor esset, aliis quoque liberis perfectæ ætatis superstitibus decesserit, hi in tutelam fiduciariam succedunt. quæ etiam tutela legitima dici potest, quatenus nec testamento, nec à magistratu, sed ipso iure tutores constituuntur. *C. de legit. tutela. l. 4. sed quia non ita potest ex lege duodecim tabularum colligi, ut tutela parentum sit. circo commodè & ad diuersa tutelarum genera distigenda accommodatè, parentum legitima, horum fiduciaria tutela nuncupatur. Porro hæc ratio-*

De fiduciaria tutela.

TOT

ne modo pater sit tutor filij sui, (id est, cum
avus erat tutor nepotis, moriente avo pater
tutelam suscipit) modo frater fratris, modo
patruus filij fratris, prout variis modis con-
tingit, ut unus ex liberis tutoris defuncti sus-
cipiat tutelam alterius ex liberis eiusdem de-
functi. Quod dixi, patrem fieri tutorem filij
sui fiduciarium, debet accipi cum hac limita-
tione, ut conungatur ad patrem emancipa-
tum, nam si integri iuris sit, non video, cur
non sit tutor legitimus: quandoquidem ut pa-
ter est similis patri, no, ideoque si tutor legiti-
mus ita etiam hic filius non emancipatus est si-
milis filio patroni, quare ut filius patroni sit tu-
tor legitimus post mortem patroni, ita etiam hic,
qui est similis filio patroni, debet fieri tutor
legitimus. filius autem emancipatus non possit
dicti similis filio patroni quia propter emaci-
pationem lege xij. tabul. pro extraneo habetur,
proinde non sit tutor legitimus, sed fiducia-
rius. Subiiciam speciem, in qua dicti casus
coniunguntur, id est, pater est fiduciarius tu-
tor filij sui, & frater fratris, & patruus filij
fratris. Finge Titium habere tres filios Primum,
Secundum, Tertium, & ex primo nepotem
Quartum, ex Secundo nepotem Quintum: Primum
esse perfectę ætatis: Secundum moricetores esse
impuberes: omnes autem à Titio emancipati.
ceterum Titius ex lege xij. tabul. est tutor legiti-
mus Tertij, Quartij & Quintij. iam pone Titium
decedere. Primum in tutelam succedit, & est fi-
duciarius tutor Tertij fratris sui, & Quartij fi-
lij fratris sui, & si emancipatus fuit, etiam
Quintij filij sui. Iam vero ne omittam huius
difficilis tituli analysim, I. Imperator hanc tu-
telam proponit, & ait vocari fiduciariã. unde

nota, aliam esse tutelā legitimā vel ex verbis legis, ut adgnatorum; vel ex mente legis, ut patronorum: aliam esse legitimam & fiduciariam, ut parentum, qui tutores sunt ex interpretatione legis duodecim tabularum, & ex contractu fiduciæ aliam esse tantum fiduciariam, de qua est hic titulus, I I. Expositurus hanc tutelam fiduciariam, in vers. nam si pater. proponit legitimam parentis, ex qua hæc oritur. I I I. In vers. quo defuncto. declarat hanc tutelam fiduciariam, & ait, mortuo parente tutore legit mo liberos eius in tutelam succedere, ita ut hant fiduciarij tutores filiorum suorum, vel fratrum, vel ceterorum, ut filiorum fratris. quod iam exposui. IV. In vers. atqui patieni opponit exemplum filiorum patroni, qui non in fiduciariam, sed in legitimam tutelam succedunt: unde idem videtur dicendum de filiis parentis. V. In vers. quoniā filius, tradit differentiam inter filios patroni, & filios parentis, à me iam explanatam. VI. In vers. ita tamen quia supra vocauerat filios parentis, dummodò essent masculi, ad tutelam fiduciariam, iam addit alteram limitationem, dummodò sint perfectæ ætatis, & generaliter minores viginti quinque annis ab omni tutela excludit.

*De Atiliano tutore, & eo qui ex lege
Iulia & Titia datur.*

TIT. XX.

SI nemo sit qui ex testamento vel lege ad tutelam vocetur, iudex competens tutorem dat, ut hoc tit. explicatur vsque ad §. pen.

Princ.

¶ Qua in parte Imp. Primò declarat ius antiquum,

tiquum, id est, legem Atiliā, & legem Iuliam
& T. m. quatuor illa Romæ, hæc in p[ro]uinciis
pupillis p[ro]spiciebant. Hoc enim iure tutorē
dabant Romæ p[re]tor urbanus, & maior pars
tribunorū plebis, id est, sex tribuni. cū enim
eorum numerus variauerit, tandē placuit de-
cem creari. Hoc autem videtur contra ius in-
tercessionis fauore pupilli receptū esse: quo-
niam aliās plus poterat vnus tribunus dissen-
tiens, quā omnes alij cōsentientes: sed hoc
casu cōsensus maioris partis p[re]ualebat. Por-
ro hæc datio quatuor capitulis locum habet. I. Si
nullus omnino sit tutor, id est nec testamen-
tarius, nec legitimus. in p[ri]mo. II. Si p[er]deat cō-
ditio sub qua, vel dies ex quo tutor testamen-
to datus est. Dico *testamentum*, quia lex tutorē
purē constituit, nō ex die, nec sub cōditione.
§. I. III. Si tutor in testamēto purē sit datus, sed
effectus testamenti pendeat, & hæc ita ta-
ceat nemine adhuc eam aduēte. d. §. I. vers. si
si purē. IV. Si tutor testamentarius vel legiti-
mus in hostiū potestate sit. interim enim tu-
tor à magistratu datur §. al. hostibus. Quid si
captiuus reuertatur ab hostibus? Tutelam re-
cipiet: ergo datus tutor esse desinet d. §. ab
hostibus. Quid si ille apud hostes moriatur?
Cuiacius & Hotomanus leguntur tutori lo-
cum faciunt. Mihi probabilius videtur, cum
tutorem manere, quē magistratus dedit, arg. l.
quæsitum. l. 2. D. de tutelis. ¶ Secundo in §. sed
ex his docet, quando, & quam ob causam hæc
leges in desuetudinem abierint. ac docet de-
fuisse tutores ex his legibus dari, ex quo dari
ex inquisitione ceperunt p[ri]mū à consuli-
bus, deinde à p[re]toribus: quod fuit cōstitutio-
nibus principum introductum. De de cōstitu-

§. 1.

§. al. ho-
stibus.§. sed ex
his.

De fiduciaria tutela.

duo & septuaginta libram conficiebant. C. de
susceptorib. l. 5.) tutorem, et dat. pot. l. 1.
non solum pateres, aut magister, sed et
praefidum, defensores ciuitatum, et iurisco-
poco, vel magistratus, (id est de iur. l. 1.)
vel iuridicum Alexandria. v. l. 1. de iur. l. 1.
episc. audien. hic explicat. l. 1. de iur. l. 1.
datua. Iam igitur expeditur de tutela
ra tutelarum. & de tutela. l. 1. de tutela.
telae constituuntur. l. 1. de tutela. l. 1.
docet finem tutela. l. 1. de tutela. l. 1.
git eius effectus. l. 1. de tutela. l. 1.
tore rega. l. 1. de tutela. l. 1.
cillitatem regere. l. 1. de tutela. l. 1.
fectae aetate, id est de tutela. l. 1.
esse aetatem legitime. l. 1. de tutela. l. 1.
te, aliam aetate. l. 1. de tutela. l. 1.
non egeat tutore, legi. l. 1. de tutela. l. 1.
est pubertas. C. si mater. l. 1. de tutela. l. 1.
non est tamen hae aetas omni. l. 1. de tutela. l. 1.
ter legitima & perfecta, quae. l. 1. de tutela. l. 1.
curatore: sed simpliciter aetate. l. 1. de tutela. l. 1.
perfecta incipit post annum vice. l. 1. de tutela. l. 1.
tum completum. C. in quibus cau. l. 1. de tutela. l. 1.
rest. necessa. non est. l. 1. de tutela. l. 1.
aetate. impetr. l. 2. Effectus praet. l. 1. de tutela. l. 1.
post tutelam pubertate. l. 1. de tutela. l. 1.
tutor rationem tutela. l. 1. de tutela. l. 1.
iudicio tutela. directo, quod. l. 1. de tutela. l. 1.
moueri non potest. D. de tutela. l. 1. de tutela. l. 1.
struend. l. 1. de tutela. l. 1. de tutela. l. 1.
iudicium autem contrarium. l. 1. de tutela. l. 1.
contra eum cuius tutelam. l. 1. de tutela. l. 1.
pro eo, aliquid utiliter imp. l. 1. de tutela. l. 1.
eo se obligant. j. de oblig. l. 1. de oblig. l. 1.
contr. §. tutores.

Ex hoc titulo colligitur vnum axioma, Naturali æquitati consentaneum est, vt is, qui est imperfectæ ætatis, alterius cura regatur. §. penultim.

De auctoritate tutorum.

TIT. XXI.

VIs ac potestas tutelæ in administratione & auctoritate tutorum maximè cernitur. nam vel ipse tutor perit, vel pupillo gerenti auctor fit. hinc duo sunt tituli in D. & C. de administ. tut. & de auctorit. tut. De administratione loquutus est Imp. in h. re tit. præced. vbi docuit in omni administrationis suæ rationem tutelâ suâ reddere debere: consequenter itaque tractat de auctoritate tutorum. Auctoritas est consensus præsentem alterius actum confirmans. nam auctoritas in ipso negotio gerendo interponitur. §. tutor autem. alius est consensus actum præcedens, qui vocatur iussus, vel mandatum: alius actum sequens, qui appellatur ratihabitio. ¶ Quod ad seriem contextus attinet. Primò docet Imper in quibus causis auctoritas tutoris sit pupillo necessaria: vbi dat tres regulas. Prima regula est: Pupillus sine tutore potest facere conditionem suam meliorem, non deteriore: proinde potest aliam sibi obligare, non ipse alteri obligari. in princ. Secunda regula est. Ex contractibus suo cuiusque obligatoris is, qui cum pupillo contrahit, obligatur, sed pupillum inane obligatam non habet. Excepe, nisi pupillus actum commiserit, aut locuple

Princ.

cupletior factus sit. Tribus enim ex causis pupillus obligatur sine tutore. I. Si pubertati proximus solum commisit. II. Si locupletior factus sit. D. de pos. l. 1. §. an in pupillum. III. Si obligatio sine cōsensu ex re veniat, ut quia socius pupilli in re communem impendit. D. de oblig. & act. l. furiosus. 46. Nota in pupillum locupletiolem factum dari actionem utilem ex constitutione Divi Pij. D. de nego. gest. l. 3. §. pupillus & commoda. l. 3. in princ. nō tamen ex ea cōstitutione factam esse obligationem civilem, sed nihilominus manere naturalem. D. h. tit. l. c. in prin. Ergo ex naturali obligatione interdum actio datur. D. de oblig. & act. l. naturales 10. Tertia regula est: Pupillus hæreditatem sine tutore acquirere non potest, nec iure civili, nec iure pratorio: & neque iure directo, neque per fidei commissum. §. 1. quia licet hæreditas sit lucrosa, tamen pupillus non potest eam acquirere, quin implicetur oneribus & obligationibus hæreditariis: iam autem diximus eum sine tutore non posse obligari. Vnde notetur differentia inter hæreditatem & contractus. nam contractus pupilli potest claudicare, id est fieri potest, ut contrahens cum pupillo obligetur, quamvis pupillus ei non teneatur. hæreditatis autem acquirenti non potest claudicare: quia non potest pupillus eam acquirere, quin eius onera tollet. Differentiæ ratio est: quia qui cum pupillo sine tutore contrahit, cum eo locuti sunt, ut si quod damnum patiatur, se debet sustinere: quoniam aut scit, aut scire debet contrahentis eius, cum quo contrahit. D. de i. iur. §. 1. l. qui cum alio 19. creditoribus autem hæreditariis non

potest imputari, cur hæreditas ad pupillum, quo cum non contraxerunt, peruenit.

2. tutor.

¶ Secundò in §. tutor, docet quando, & quomodo auctoritas tutoris interponatur. nempe interponitur coram, & in ipso negotio, id est, dum negotium à pupillo geritur, non post tempus, nec per epistolam tutoris absentis, nec per nuntiam. ¶ Tertiò in §. ult. docet,

§. ult.

quo casu tutoris auctoritas non admittatur. nempe non admittitur in rem ipsius tutoris: veluti si tutor litem habeat cum pupillo. proinde hoc casu datus est pupillo specialis curator ad litem. Sed nouissime constitutum est, ut creditor vel debitor pupilli non admittatur ad tutelam. Nou. 72. c. 1. (nisi sit mater. Nou. 94. c. 1. vel auia, quæ matri comparatur. Nou. 121. c. 5.) & si post tutelam susceptam incipiat esse pupilli debitor, aut creditor, ei adiungatur tutor, vel curator. ead. Nou. c. 2. Intelige hoc procedere, si is qui pupilli debitor vel creditor est, solus tutor sit. nã si habeat contutorem, eo autore lis peragetur, nec erit opus noua tutoris vel curatoris datione. ff. de admin. tut. l. si plures. 24. & C. de in litem dando tut. l. 1.

EX HOC titulo colliguntur quinque axiomata.

1. Pupillus sine tutore conditionem suam meliorem facere potest, non deteriore. in princip.

2. Fauor pupilli facit contractum claudicare. verù, nec non rem hereditariam, vel bonorum possessionem. §. 1.

3. Auctoritas coram in ipso negotio interponi debet §. tutor.

4. Tutor in rem suam auctor fieri nequit. §. ult.

§. ult. conuen. l. 1. in prin. D. h. t. & l. 1. §. fuit
quaesitum. D. ad S. C. Trebellian.

§ Finita causa finitur effectus. d. § ult.

Quibus modis tutela finitur.

TIT. XXII.

DE tutela in hoc libro quinque explican-
tur : I. quid sit , & unde dicatur : II. quot
sint eius genera , & quibus modis seu à
quibus constituatur : III. cur sit introdu-
cta : IV. qui sint eius effectus : V. quibus
modis finitur. Ex illis quinque quaestio-
nibus , iam quatuor in superioribus titu-
lis sunt perpurgatae : superest quinta de
modis tutelam extinguentibus. qui quidem
partim spectantur in solo pupillo , ut pu-
bertas : partim in solo tutore , ut excusa-
tio , & remotio propter suspicionem : par-
tim in utroque , ut mors & capitis demi-
nutio : partim in accidentibus , ut in condi-
tione , sub qua tutor datus fuit. ¶ *Imp. §. 1.*
Primo loquitur de pubertate , in qua diui-
dicanda veteres varauerunt. Nam Cassiani pu-
berem cum esse dicebant , qui ex habitu
corporis pubes apparet , id est , qui gene-
rare potest : Proculiani autem eum qui
quatuordecim annos expleuit (videlicet si
sit masculinus. nam femina post duodecimum
annum completum pubes est :) verum Prisci-
cus eum puberem vocabat , in quo utrum-
que concurreret , teste Vipiano , titulo de
tutelis. §. ult. Sed quia corporalis habitudi-
nis

nis seu pubis inspectio turpis Iustiniano visa est, pubertatē ex solis annis æstimari voluit, adeo ut post quartundecimum annum completum masculini, post duodecimum feminæ censeantur esse puberes. Iuse autem canonico spectatur facultas generandi, adeo ut malitia ætatem supplente, etiam ante duodecimum, & quartundecimum annum puberes dici possint. ex. de sponsat. impub. c. 3. quo iure in solis nuptus contrahendus utimur. ¶ Secundò in §. 1. de capitis diminutione impuberis, quæ tutelam extinguit, siue sit maxima, siue media siue minima; quia non potest esse in tutela, qui non est sui iuris. §. de tutel. in prin. In contextu exemplum minimæ capitis diminutionis est, cum pupillus arrogatur: tuncque eius bona acquiruntur arrogatori. §. de acquis. per arrogat. Exemplum mediæ est, cum deportatur: tuncque bona confiscantur. D. de bonis damnat. l. 1. in pr. & C. de pœn. l. 8. Maximæ exemplum est, cum fit seruus, quod duobus modis accidere potest, qui in contextu proponuntur. I. Si pupillus in seruitutem redigatur: subaudi, tanquam ingratus erga patronum suum, à quo manumissus est, supra de cap. dem. §. 1. tuncque sine dubio bona acquiruntur domino, in cuius potestatem retrahitur. II. Si capiatur ab hostibus. §. de rer. diuis. §. item ea. Hoc casu datur curator bonis. D. ex quibus caus. maior. lab. hostibus. 15. in princip. ¶ Sed si pupillus ab hostibus reuertatur iure postliminii tutela restituitur, ut cetera: Bait. hîc. Ne dicas eum fieri seruum, si patiatur se venundari, quia hoc in pupillum non cadit, cum venditio non valeat, nisi is, qui patitur se venundari, sit maior viginti

annis. §. de iure person. §. pen. Quæro, si pupillus sine capitis deminutione in patris potestatem redeat, ut quia patrem deportatū princeps in integrum restituit, an tutela finitur. Respondeo, si pater sit homo frugi, tutelam finiri, quia patri administratio committitur. si verò pater prauis moribus præditus sit, tutelam durare. C. de senten. pass. l. ult. Hic igitur est specialis casus, in quo filiusfamilias tutorem habet. ¶ Tertiò in §. sed et si loquitur de conditione, cuius euentus tutelam perimit, si usque ad conditionem existentem tutor datus fuerat, veluti donec navis ex Asia veniat. hic autem modus tutelæ testamentariæ proprius est. nam à magistratu tutor sub conditione dari nequit. D. de tutel. l. 6. §. sub conditione. ¶ Quartò in §. simili. tractat de morte pupilli, vel tutoris. nam mors tutelam & generaliter omnia soluit. Nouell. 22. capite 20. ¶ Quintò in §. sed & capitis. agit de capitis deminutione tutoris. Hic notentur duæ regulæ. I. Maxima vel media capitis deminutio tutoris perimit tutelam: quia necesse est, ut tutor sit homo liber, & ciuis Romanus. II. Minima capitis deminutio tutoris regulariter non extinguit tutelam: quia tutor potest esse tam filiusfamil. quàm paterfamil. §. qui testam. tut. dari possunt. in princip. Excipitur legitima tutela: non patronorum. Vlpian. titulo de tutela. §. excepta. nec ex nouis legibus delata. D. de cap. minu. l. 7. sed agnatorum, quæ est ex verbis legis xij. tabularum: quia per minimam capitis deminutionem agnatio tollitur. suprâ de legit. agnat. tutel. §. ultim. Sed hæc exceptio hodie non habet locum: quia legitima tutela

§. sed et si.

§. simili.

§. sed & capitis.

hodie non deferretur iure agnationis, quæ est vinculum civile, sed iure naturalis coniunctionis æquè deferretur cognatis atque agnatis. Nou. ll. 118. capite quinto. ¶ Sexto in §. penultim. loquitur de tempore, quod tutelam finit, si tutor ad certum tempus contra pubertatem datus fuerat. alioquin tutela durat usque ad pubertatem pupilli, ut in princip. titul. dictum fuit. ¶ Septimò in §. ultim. mentionem facit excusationis, vel remotionis tutorum: de quibus causis pollicetur se posterius dicturum, titul. scil. penultim. & ultim. huius primi libri.

EX HOC titulo vnum axioma colligitur, Ab his, quæ impudica sunt abstinere oportet. in princ.

De curatoribus.

TIT. XXIII.

Tutelam pueritate pupilli finitam excipit curator, quæ est vis ac potestas in capite libere ad res administrandas, quas dominus pro ætatis vel mentis aut corporis imbecillitatem recte administrare non potest. non enim solum adolescentibus tutores dantur, sed & aliis, ut hoc titulo declaratur. ¶ Primò loquitur Imperator de adolescentibus, de quibus dissoluit quinque quaestiones. I. Quæstio est, à quo tempore, & usque ad quod tempus accipiant tutorem, nempe curator eis datur ab initio pueritatis, usque ad perfectam ætatem

§. pen.

§. ult.

Princ.

matem, id est masculis ab anno 14. feminis ab anno 12. utrisque usque ad annum 25. completum. II. Quæstio est, cur his personis detur curator. Respondet Imperator in vers. quia licet. curatorem eis dari, ut eorum negotia curet, quæ ipsi tueri non possint. Observe quosdam non posse se ipsos tueri, alios non posse sua negotia tueri: illis datur tutor. §. de tutel. §. 1. his curator, ut hinc. quia tutor datur personæ. §. de testam. tuto. da. poss. c. certa curator rebus. C. de nupt. l. in copulandis. 8. * III. Quæstio est, à quibus de §. 1.

tur curator. Respondet Imperator in c. 1. dari ab iisdem magistratibus, à quibus datur tutor: in testamento autem non dari quia scilicet nulla lex hoc permittit. nam tutor ideo datur in testamento, quia lex duodecim tabularum id permittit. D. de testam. tut. l. 1. * IV. Quæstio est, an inuiti cogantur accipere curatorem. Imperator in §. item inuiti. dat regulam, & exceptionem. Regula est, curatorem adolescenti inuito non dari. Alia ratio est tutoris, qui etiam inuito datur. D. de tutor. & curator. dat. l. 6. Exceptio est, præterquam in litem quod obtinet, siue minor agat, siue conveniatur, arg. l. 3. §. si pupillus. D. de tutel. Nota, minorem posse res suas gerere, sed non liberè administrare. D. de minor. l. 1. §. vltim. quare sine curatore non potest res suas alienare. Cod. de integr. restitu. min. l. 2. Cur ergo hic tantum excipitur lis, non rerum alienatio: Quia nemo inuitus res suas alienare cogitur: iudicium autem redditur in inuitum. D. de verb. obligat. l. inter stipulantem. 82. 6. 1. §. item inuiti.

V. Quæstio est, an curator detur certæ rei, vel

vel certæ causæ. nam de tutore hoc fuit negatum §. qui testam. tut. dari poss. §. certæ. de curatore autem hoc in præsentia affirmatur.

§. furiosi

d. §. item inuti. versic. curator. ¶ Secundò tractat de furiosis, & prodigis, qui curatorem accipiunt vel legitimum, vt agnatum ex lege XII. tab. vel datum, si nullus sit legitimus tutori idoneus. §. furiosi. Loquitur autè Imperator de furiosis sui iuris, maiorib. viginti quinque annis. Nam si in patris potestate sint, curatore non egent, nec possunt accipere curatorem. C. de curato. furio. l. ult. in prin. Si verò sint sui iuris, & minores viginti quinque annis, curator ei datur potius vt ætati, quàm vt dementiæ prospiciatur. D. de tut. l. 3. §. 1. ¶ Tertio loquitur de mente captis, & surdis, & mutis, & perpetuo morbo laborantibus, §. sed & mente captis. Hæc quoque intellige has personas esse sui iuris, & perfectæ ætatis: quoniam harum personarum & furiosarum eadem est ratio, præterquàm quòd hæc semper accipiunt curatores a magistratu. ¶ Quarto agit de pupillis ac proponit duos casus quibus, curatores pupillis dantur; & vnum casum, quo non datur curator, sed actor. I. Casus est, si tutor testamentarius vel legitimus neque sit idoneus, neque fraudulenter se gerat. Nam si tutor sit idoneus, non est opus vt ei curator adiungatur Si verò fraudulenter admin. stret, remouendus est tamquàm suspectus. & in eius locum alius tutor substituendus. Cum autem fraude caret, quia tutor manet, nec tamen ad gerendum est idoneus, necesse est ei curatorem adiungere, non alium tutorem, quia. regula illa iuris obstat, Tutorem habenti

§. sed &
mente ca-
ptis.

§. interdū

tutor

tutor dari non potest. §. pen. II. Casus est, si tutor testamentarius vel legitimus ad tempus excusetur, quia nihilominus tutor manet. d. §. pen. versic. item loco. quod si in perpetuum excusetur, non facit locum curatori, sed ei alius tutor substituitur. C. in quib. cau. tut. vel curat. hab. l. pen. Quin etiam eo casu, quo tutor ad tempus excusatur, alius tutor interim dari potest. D. de tutel. l. questum. 12. & de suspect. tutor. l. 3. §. si quis absfuturus. & de tut. & rat. distrah. l. si tutor reipublicæ causa. 9. in princ. * III. Casus est, si tutor aduersa valetudine, vel alia necessitate, veluti dignitate, ætate, negotiorum pupillarium multitudine. ff. de adm. tut. l. decreto. 24. in princ. impediatur quominus negotia pupilli administrare possit: & neque excusetur, neque pupillus præsens & maior instante sit. hoc casu magistratus, vel tutor permissu ac decreto magistratus actorem ad lites, vel adiutorem ad negotia extra iudicium gerenda. constituit, quem ipse tutor vult, quia periculum ad ipsum tutorem spectat, si fortè is malè administret, & aliquod damnum pupillo inferat. idèmq; in curatore gerere impedito obtinet. §. vltim. & D. de negot. gest. l. liberto. 31. §. penul. & de tutel. l. solet. 13. §. 1. & quan. ex fac. tuto. l. 6. & C. de procur. l. neque. 22. & de actore à tuto. seu curat. dan. l. vn. & de appellat. l. si actor. 10. Notandum est tria hoc casu requiri, vt actor siue adiutor detur. Primum est, vt tutor impediatur quominus negotia pupilli gerat: alioqui actor, vel adiutor esset superfluous. Secundum est, vt tutor nō excusetur: alioqui si excusetur ad tempus,

§. vlt.

ei

ei adiungatur curator. Si verò in perpetuum, substitueretur alius tutor; ut paulò antè dictam fuit. Tertium est, ut pupillus vel absit, vel infans sit: quia si sit præsens, & maior infans, procuratorem tutore auctore constitueret. ff. de adm. tuto. l. decreto. 24. & C. de procur. l. neque. 11. Vnde obiter collige, propter impedimentum tutoris modò alium tutorem dari, modò curatorem, quandoque procuratorem, interdum actorem siue adiutorem, secundum expositam distinctionem.

Ex Hoc tit. colliguntur 6. axiomata.

1 Minores 25. annis negotia sua tueri non possunt. in princ.

2 Curator in testamento non datur. §. 1.

3 Inuiti adolescentes curatorem non accipiunt, nisi ad lites. §. item inuiti.

4 Curator ad certam causam dari potest eod. §.

5 Tutorem habenti tutor dari non potest. §. pen.

6 Tutor vel curator potest actorem constituere. §. ult. non procuratorem C. de procurat. l. neque. 1.

De satisfactione tutorum vel curatorum.

TIT. XXIV.

HAstenus seorsum dictum est de tutoribus, seorsum de curatoribus: deinceps tria eis communia enarrantur, satisfactio, excusatio, remotio. Satisfactio est cautio, quæ sit datis fideiussoribus. ff. qui satisf. cog. l. 1. nam quæ sit datis pignoribus, in-

nus proprie vocatur satisfactio. ff. de collatione bon. l. 1. §. iubet hæc verò tutorum & curatorum satisfactio, id est, rem pupilli vel eius qui in curatione est saluam fore, quia est prætoriam. ff. de stipul. præ. l. 1. §. cautionales. fideiussores denique. ff. de cod. l. 7. ¶ Primo Imp. rationem affert, propter quam tutores & curatores satisfacti iubentur, nimirum ne pupillorum, vel eorum qui in curatione sunt negotia consumantur, vel minuantur. idcirco tutores & curatores dicuntur satisfacere rem pupilli vel adolescentis saluam fore. D. lib. 4. tit. 6. ¶ Secundò in vers. curet. declarat, ad quem pertineat cura, ut hæc satisfactio præstetur. & ait pertinere ad prætorē: quia prætor ita cauere iubet. j. de diuis. stipu. §. ult. atq; hæc cautio (ut dixi) prætoriam est. Dicitur ergo prætor curare, ut hæc cautio præstetur, quemadmodum & alia prætoris cautiones eius curæ incumbunt. D. de da. infec. l. cor. 1. §. 1. Non tamen ipse prætor, sed actarius seu scriba satisfactionem exigit, id est, fideiussores accipit. j. h. t. §. ult. & C. de magist. conuen. l. vl. ¶ Tertiò in vers. sed hoc. excipit tutores testamentarios, & tutores vel curatores ex inquisitione datos, qui non tenentur satisfacere, propterea quod idonei sunt electi. Nota primo, etiam inutiliter testamento datos, & à magistratu confirmatos, satisfacere non compelli. D. de confirman. tuto. l. 2. & l. ult. Nota secundò excipi curatorem furiosum, qui, nisi idoneam substantiam possideat, satisfacere tenetur, etiam si ex inquisitione datus sit. C. de curato. furio. l. ult. §. si autem testamentum. vers. si autem non talis. testamento tamen datus non onoratur satisfactione. d. l. ult. §. & si quidē. Nota tertiò, causa cognita patronum

satisficere debere, vel ei satisfactionem remitti. D. de legit. tutel. l. 5. § 1. ¶ Quarto in §. 1. docet, cum plures sunt testamentarii vel ex inquisitione dati, satisfactionem posse locum habere, licet non necessario præstanda sit, & hunc effectum patere, ut qui satisfaciat, solus tutelam vel curationem administret. sic enim distinguitur: Aut aliquis tutorum seu curatorum satis offert, aut nemo. Addi potest tertius casus, si plures satisfactionem offerant. Primo casu ille solus administrat: nisi contutor vel concurator velit satisfacere: quoniam oblatio à tutore contutori, vel à curatore concuratorum ita fieri debet: *Aut satisfac, & administra: aut satis à me accipe, & administrationem mihi relinque.* Sciendum tamen est, hanc optionem à prætore non admitti, nisi causâ cognita: debet enim inspicere, qualis sit persona, quæ satisfactionem offert, & quales sint personæ contutorum, vel concuratorum. D. de testam. tut. l. testamento. 17. Secundo casu, si testator vni administrationem commisit, is administrabit, nisi prætor iusta de causa consilium testatoris improbet, alique administrationem committendam censeat. ff. de adm. tut. l. 3. §. quamvis. si verò testator nemini administrationem commiserit, aut is, cui commisit, gerere nolit: tunc ille administrabit, quæ maior pars tutorum vel curatorum elegerit. quod & in tutoribus dativis observatur. Sed si in eligendo dissentiant, prætor auctoritatem suam interponet. §. 1. & d. l. 1. §. si non erit. Item si omnes tutores vel curatores velint indistinctè gerere, aut administrationem inter se dividere, prætor eis debet assentiri. d. l. 3. §. pen.

& vltim. & l. seq. Tercio casu, id est, cum plures satisfactionem offerunt, is ceteris in administratione præfertur, qui est magis idoneus. D. de testam. tut. l. quod si plures. 18. ¶ Quotò in §. sciendum. & §. vltim. *§. sciendū* declarat effectum dictæ satisfactionis, ac docet ex ea teneri non solum ipsos tutores vel curatores, & eorum hæredes. D. de fideius. tutor. l. 4. sed etiam fideiussores, & eorum heredes. D. eod. l. 3. nec non eos qui satisfactionem exigere debent, vt in municipio duum viros. ff. de magist. conu. l. 1. in vrbe scribas. C. eod. l. vltim. & eorum hæredes. d. §. sciendum. Obiter autem in §. penul. interiicit hanc doctrinam, quod tutores, vel curatores satisfacere nolentes, ad id coguntur capitis pignoribus: quoniam hoc introductum fuit ex iisdem constitutionibus, ex quibus in §. præcedente dixerat actionem subsidariam dari in hæredes eorum, qui aut nullo modo, aut non idoneè cauere curauerunt. Subsidiaria verò actio dicitur: quonia hi non tenentur, nisi in subsidium, videlicet cum alij, quos supra teneri diximus, vt tutores vel curatores, eorumque fideiussores, & heredes, non sunt soluendo.

Ex Hoc tit. colligantur tria axiomata.

1. Tutores vel curatores non debent pupillorum, vel eorum qui in curatione sunt, bona consumere, aut deminuere in princ.

2. Maioris partis consensus præualet. §. 1. Coniun. l. 7: §. vlt. D. de pact.

3. Tutores & curatores administrare compelluntur. §. sciendum. Coniun. §. sed ex his legib. §. de Anliz. tuto.

De excusationibus tutorum vel
curatorum.

TIT. XXV.

Princ.

Quia tutela est onus, meritò placuit iustas excusationum causas admitti: de quibus hoc tit. agitur. qui quidem omnibus tutorib. & curatorib. communis est omnes. n. se excusare possunt. dummodò iustam aliquā excusandi causam habeant. §. h. tit. §. qui autem. quamquam Cuiac. in not. ad Vipian. tit. de tutelis. §. si capite in verbo, *abdicare*, negat legitimos tutores excusari, quæ sententia refellitur. l. 1. C. de legit. tut. & l. si fororis. 9. C. qui da. tut. vel cur. poss. & Nou 118. cap. 5. ¶ Primò itaque Imp. sexdecim causas excusationum tutoribus & curatoribus communes declarat. quarum al. excusant in perpetuum, vt numerus liberorum: alia ad tempus, vt administratio rei fiscalis: rursus pleræque excusant à tutela suscipienda, non à suscepra, nimirum quæ prohibitu possunt vel proponi vel omitti: nonnullæ etiam à tutela vel curatione suscepra excusant, quia competunt personis, quæ non debent tutelam vel curationem suscipere, vt minoribus 25. annis, & mulieribus. Sed singulas excusationum causas breuiter exponere, non erit inutile. I. Causa est numerus liberorum: vnde excusatio perpetua competit. in princ. Quatuor autem hic requiruntur vt excusatio locum habeat. Primum est, vt saltem sint tres liberi Romæ, vel quatuor

in Italia, vel quinque in provincia. Secundum
 est, ut sint liberi iam nati. ff. h. t. l. 2. §. qui autē.
 Tertium est, ut sint legitimi & naturales: d. l.
 2. §. legitimos. nec refert, utrum sint in pote-
 state, an emancipati, vel in adoptionem dati.
 Quartum est, ut sint superstitēs, vel in acie a-
 miliā hās liberi defuncti non profunt ei, qui
 vult à tutela vel cura excusari. p̄torum autem
 defunctorum liberi superstitēs profunt, ut
 putā mortuo filio, nepotes ex eo profunt. ita
 ut quotcumque sint, pro vno computentur:
 quia eatenus profunt, quatenus patris sui de-
 functi personam repræsentant. Hoc Diuus
 Marcus rescripsit in semestritius, quibus ea,
 quæ ad ius pertinent, ut decreta, complexus
 est. Nam annus iure Romano, diuiditur in
 duas partes, æstatem & hiemem. D. de aqua
 quodid. & æstid. l. 1. §. æstatem. ac sex mensib.
 æstiuīs Imperatores bella gerere, sex hibernis
 conuentus agere, & ius dicere solebāt. Theop.
 in §. eadem. §. qui & ex quib. caus. man. non
 poss. * II. Rerum fiscalium administratio: quæ
 excusationem temporale tribuit. §. 1. * III. Ab-
 sentia Reip. causa, quæ similiter ad tempus
 excusat: & interim curator datur à magistra-
 tu. §. de curator. §. pen. Hic autem adhibetur
 distinctio: quoniam à tutela siue cura ante
 absentiam suscepta tamdiu excusatur, quam-
 diu abest, ac reuersus tutelæ onus statim subi-
 re cognitur. à noua autem, id est ab ea susci-
 pienda, quæ sibi delata est postquam al esse
 ceptus non solum excusatur quamdiu abest,
 sed etiam intra annum ex quo reuersus est.
 Item qui reip. & D. cod. l. 1. o. in princ. * IV.
 Potestas siue imperium. §. & qui potestatem.
 omnes enim magistratus, etiam municipales

§. 1.

§. de qui
re. pub.§. & qui
potestati.

excusantur. D. eod. l. 6. §. *apud* *et* *ay*. à tutela eo tempore delata, quo honorem gerunt: sed antea susceptam deponere non possunt: quia potestas à tutela suscepta excusat. non à suscipiendā. d. §. & qui potestatem. & D. eod. l. non tantum. l. 7: §. *sanē*. l. administrantes. 41. §. 1.

§. item
propter
litem.

*V Lis cum pupillo vel adolescente: duamodò sit lis de omnibus bonis, vel de maiori parte bonorum, vel de hereditate. §. item propter litem. & ff. eod. l. propter litem. l. 1. in princ. & Cod. eod. l. si ut allegas. l. 6. hodie verò quicumque lis obstat, quominus aliquis tutelam vel curationē suscipere possit. Nou. 72. cap. 1.

§. item
tria.

Legē notata ad §. ult. §. de auct. tutor. VI. Onus trium tutelarum vel curationū. §. item etia Vbi duo sunt notanda. Vnū est, onus affectatum nō prolesse, id est, si quis tutelam siue curationē aliquas captauerit, hæc ab alia tutela vel cura excusationem non tribuunt. Alterum est, non tam spectari numerum tutelarum vel curationum. quàm onus. nam interdum tres tutelæ pro vna compunguntur, vt tutelæ trium fratrum quorum patrimonium est indiuisum. d. §. item tria & D. eod. l. 3. quandoq; vna pro tribus haberetur vide licet si alibi amplum & diuisum sit pupilli vel adolescentis patrimonium. ff. eod. l. si is qui. 31. §. ult. Honoraria verò tutela, id est, quæ honoris causa sine onere administrationis datur, non prodest ff. eod. l. spationem. l. 5. §. si ciuitatis *VII. Pauperas, propter quā aliquis oneri tutelæ ferendo impar est, vt tam diu fratres, M. Antoninus, & L. Verus, quàm Diuus Marcus per se rescripserunt §. sed & propter. *VIII. Aduersa valetudo, quæ talis est, vt aliquis ne suis quidem negotiis vacare possit.

§. sed &
propter.
§. item
propter
aduersam.

possit. §. item propter aduersam Hæc causa
 vel tempus, vel in perpetuum excusat, prout
 est valetudo magis aut minus diuturna. ff.
 cod. l. idem. 12. in princ. & tam à tutela sus-
 cepta, quàm à suscipienda excusat ff. eod. l.
 & non tantum 11. l. post susceptum. 40. * IX §. si
 Imperitia literarum, quæ quidem excusat, ni-
 si prudentia & rerum experientia hunc tuto-
 ris seu curatoris defectum suppleat. §. simi-
 liter (vbi partic. *quamvis*, non est nota am-
 pliationis, sed correctionis, vt partic. *neq.* in
 l. in rem. 23. §. sed & id. D. de re vind. c.)
 & ff. eod. l. 6 §. ult. * X. Cum tutor propter
 inimicitias, id est, vt tutelâ oneretur, & iu-
 dicto tutelæ vexetur, à patre pupilli datus
 est. Hanc excusationem, & alias, si quas ha-
 bet, amittit, qui patri pupilli pollicitus est
 se tutelam gesturum. §. item si propter, & D.
 eo. l. spadonem. 15. §. 1. * XI. Si quis sit igno-
 tus patri pupilli, à quo tutor in testamento
 datus est sed hæc excusatio reprobatur. §.
 non esse. Intellige non esse testatori notum
 propria quadam & familiari ratione: sed ni-
 hilominus esse notum fama propter eam
 probitatem ac prudentiam Alioquin testa-
 tor omnino ignotum tutorem daret, non cer-
 to consilio consulere pupillo: quod est ab-
 surdum. 7. de legat. §. sed nec huiusmodi.
 * XII Si tutor capitales inimicitias sine re-
 conciliatione cum patre pupilli exerceat
 inimicitie. Sed eo ipso, quod tutor in te-
 stamento à patre pupilli datus est, reconci-
 liatio facta videtur, nisi testamentum sit
 inimicitias vetustus. D. eod. l. 6 §. dat re-
 missionem * XIII Si tutor à patre pupilli
 controuersiam statim passus est, non est, si pa-

§. item
maior.

§. idē &
in mili
te.

§. item
Roma.

§. qui au-
tē vult.

ter pupilli iudicium liberale, seu præiudiciale contra eum exercuit, asserens eum esse seruum, aut libertum. §. item is. * X IV. Ætas senilis, id est, maior septuaginta annis. Minores autem 25. annis non egent excusatione: quia nec inuiti nec volentes admittuntur ad tutelam vel curationem gerendam. §. item maior. & j. de fiduciaria tut. versic. ult. hoc excepto, quod si minor 25. annis tutor in testamento detur, post ætatem perfectam tutor fiet. §. qui testam. tutor. dari poss. §. furiosi. * X V. Militia. Hic notetur excusationem propriè locum habere in veterano, qui militiâ missus est: ff. hoc tit. l. 8. nam miles cum ne quidem volens ad tutelam admittatur, non magis eget excusatione, quàm minor viginti quinque annis. §. idem & in milite. * X VI. Publica professio. Hic tria requiruntur, ut excusatio locum habeat. Vnum est, ut grammaticam vel rhetoricam vel medicinam profiteantur. Alterum est, ut vel in patria sua profiteantur, vel Romæ, quæ est communis patria omnium ciuium Romanorum, d. l. 6. §. Romæ, & ff. ad municipalem. l. Roma. §. 1. Tertium est, ut is, qui vult se excusare non sit supernumerarius, sed intra numerum statutum. §. item Romæ. de quo numero vide d. l. 6. §. 2. Qui tamen valde sunt eruditi, propter excellentiam doctrinæ excusatione fruuntur, etiam si extra numerum sint, vel in aliena patria degant. d. l. 6. §. valde. ¶ Secundo in §. qui autem vult. de lirat inolum & tempus proponendæ excusationis. Quod ad modum

duin attinet ; is , qui excusari vult , non appellat , ut ij faciunt , qui ab aliis muneribus excusantur : hi namque à muneris impositione appellare necesse habent. ff. de vacat. mun. l. 1. §. 1. tutor autem vel curator non appellat , sed sine appellatione excusationem suam proponit. deinde , si excusatio à iudice reprobabitur , appellare poterit. Hanc sententiam Cuiacius sic accipit , ut tutor vel curator non teneatur quidem appellare : si tamen velit , appellare possit. alij verò Doctores communiter putant appellationem hoc casu non admitti. Ego communem Doctorum sententiam probavi in Anal. C. hoc tit. num. 16. Quod verò ad tempus spectat , Iustin. ita distinguit : Aut tutor vel curator datus est intra centesimum lapidem , id est , intra centesimum miliare (nam miliaria lapideibus signabantur) aut ultra centesimum lapidem seu miliare. Priori casu excusationem suam proponere debet intra dies 50. non utiles , sed continuos. Posteriori casu pro singulis 20. miliaribus lex ei tribuit diem vnum itineris faciendi causâ , & insuper ei concedit 30. dies : intra quod tempus excusationem suam proponere debet. Sed quia secundum hanc supputationem interdum reperiuntur pauciores quàm dies 50. nempe si tutor seu curator præpius quadringentis miliaribus absit : interdum plures quam 50. videlicet si degat ultra quadringenta miliaria : interdum præcisè reperiuntur 50. dies , nimirum cum præcisè abest quadringentis miliaribus : idcirco Iustin. addit hanc exceptionem , ut eo casu,

quo supputatione facta reperiuntur pauciores dies quàm 50. nihilominus dies 50. concedantur. alioqui sequeretur hæc absurditas, quòd breuius tempus ad excusationem proponendam tribueretur ei qui longius abest, quàm ei qui in propinquiori loco degit. Unde in summa fit, ut usque ad quadringentesimum milia te dentur dies 50. ulterius autem degenti tribuatur tantum temporis, quantum dicta supputatio 20. milium diurnorum & 30. dierum conficit. Quid autem, si dinumeratione facta per vicena milia, aliquid superfit? Quicquid est ultra viginti miliaria, diem vnum occupat. Verbi gratia, si tutor ultra aliquot vicena miliaria vno vel duobus miliaribus usque sit, hoc vno vel duobus miliaribus vnum diem habebit itineris conficiendi causa. D. de verb. sign. l. 3. in prin. ¶ Tercio in

§. datus

§. datus. transit ad explicandas excusationes curatorum proprias. I. Excusatio est à parte patrimonij pupillaris. quæ excusatio tutori non conuenit: quia tutor cum principaliter detur per se, non rei. §. qui testamento tutores dari possunt. I. certæ. per consequentiam datur omnibus rebus pupillaribus, siue vniuerso patrimonio pupilli. §. datus. vnde fit, ut à parte patrimonij non possit excusari, nisi ea pars sit ultra centum miliaria in alia provincia. ff. h. t. l. propter litem. 21. §. licet. II. Excusatio est, quòd is, qui alterius tutelam gessit, non cogitur eiusdem curationem

§. qui tu-
tela am.

assumere. §. qui tutelam. Excipitur libertus, qui cogitur esse curator filiorum patroni sui, quamuis eorum tutelam gesserit. C. cod. l. 5. nisi sua pecunia emptus, & manumissus sit. ff. de d. l. libertum. l. 4. §. pen. * III. Excusatio est

§. pen.

minus

minus propriè dicta, quòd maritus excusatur
a curatione uxoris, quia non facilè cogere-
tur ad rationes reddendas. proinde lex non
vult fieri curatorem. §. iidem rescripserunt.
& ff. de curat. furio. l. virum. 14. & C. h. t. l. 4.
& qui dari tuto. poss. l. 2. Immo sponsus spò-
sa curator dari potest. D. hoc titulo l. 1. in fi.
¶ Quintò in §. vlt. docet falsas allegationes §. vlt.
non prodesse, licet excusationem inde sit ali-
quis. conficiendus: quia tutelæ vel curæ peri-
culum subit, licet tutor non sit D. de iur.
dapt. l. si quis tutor. 60. in princ.

EX HOC tit. colliguntur sex axiomata:

- 1 Tutela est munus publicum. in prin.
- 2 Qui pro republica ceciderunt, in perpetuum per gloriam vivere intelliguntur in prin.
- 3 Tutela vel Curæ plurium pupillorum in-
diuisa bonæ habentium, pro vna computan-
tur. §. item infra.
- 4 Incivile est, eos, qui alieno auxilio in
rebus suis administrandis egent, & ab alijs re-
guntur, aliorum tutelam vel curam gerere.
§. item maior.
- 5 Datus tutor ad vniuersum patrimonium
datus esse creditur. §. datus.
- 6 Falsa allegatio non prodest. §. vlt.

*De suspectis tutoribus vel curato-
ribus.*

TIT. XXVI.

Tutores vel curatores esse desinunt, aut
volentes, quia excusantur, aut inuiti,
quia propter suspicionem remouentur. quod

niam igitur de excusationibus dictum est, recte subiicitur hic tit. de suspect. tut. vel curat. ¶ *Princ.* Primò Imp. declarat, quo iure accusatio suspecti sit introducta. in princ. ubi crimen accipitur pro criminatione siue accusatione : in qua significatione alibi quoque hoc vocabulum reperitur. ¶ *§ 1.* Secundo in §. 1. loquitur de iudice, qui de suspecto cognoscit. E hanc cognitionem tribuit Romæ prætori, in prouincijs præfidi (qua appellatione continentur etiam præconiales, & quicumque alij prouincias regunt. D. de offic. præfid. l. 1.) & legato præconialis, videlicet postquam præconsul ei iurisdictionem mandauit. D. de offic. eius. l. 4. Nam hæc cognitio mandari potest tam à præconsule in prouincia, quam à prætore Romæ. D. hoc titulo l. 1. §. an autem. videlicet si civiliter agatur. secus, si criminallyter. D. ad S. C. Turpill. 1. §. suspecti. vide Centur. 1. questio. 53. ¶ Tercio in §. ostendimus. tractat de reo, & ostendit omnes tutores vel curatores posse accusari : hoc tantum obseruari iubet, vt patronus sine in famia remoueatur, id est, vt quamuis fraudulenter se gesserit, tamen in sententia mentio fraudis non fiat. remotus namque à tutela vel cura non sit infamis, nisi propter dolum sit remotus. §. hoc titulo §. suspectus autem remotus. & ff. de i. l. 3. §. ult. & l. 4. in princ. ¶ Quarto in §. consequens. tractat de accusatore, & ait hanc accusationem esse quasi publicam. Non est verè publica, quia non descendit ex vlla lege publicorum iudiciorum. D. de pub. iud. l. 1. sed ex lege xii tab. §. lit. in princ. Verum est quasi publica : quia quicumque personæ, ad accusandum adueniunt

tuntur hoc excepto, quod nec impuberes possunt accusare suos tutores, nec adolescentes aliter quam ex necessariorum personarum consilio possunt accusare suos curatores. Quid ergo (dicit aliquis) si necessariae personae nolint curatorem accusare, quamvis reuera suspectus sit? Respondeo cum Bartolo, adolescentem posse implorare officium iudicis: quoniam etiam sine accusatione suspectus remoueri potest. ff. hoc titul. l. 3. §. praeterea. ¶ Quinto in §. suspectus autem est. loquitur de tenore accusationis, id est, exponit quid tutori aut curatori obiciatur. nempe obicitur, quod sit suspectus, non propter inopiam, sed propter malos mores, quia vel male gerit, vel male gesturus videtur. ¶ Sexto declarat duos effectus huius iudicii. §. suspectus autem est. I. est effectus iudicii finiti, quod remotus sit infamis, dummodo propter dolum, non propter culpam remotus sit. §. suspectus autem remotus. Ergo certi iuris est, damnatum ob dolum, notari infamiam: damnatum ob leuem culpam, non esse infamem. Sed dubitatur de lata culpa: quia, etsi plerumque dolo comparatur, & doli appellatione continetur. D. de pef. l. quod Nerva. 32. & ut in possess. legator. l. 5. §. dolum. tamen interdum à dolo distinguitur. D. de fidei. l. 7. unde hic dubitatur, doline, an culpae appellatione significetur, cum modo vocetur doli, modo culpa. Doctorum sententiae variant: alij tutorem ob latam culpam, infamem fieri affirmant, alij negant. Ergo, cum Vlpian. in l. 7. §. 1. D. h. t. non dicat

§. suspectus autem est.

§. suspectus autem remotus.

hunc esse suspectum, sed remoueri quasi suspectum, quia lata culpa propè dolum est: existimo eum non esse in famè, sed propemodù infamem, seu quasi infamem, id est, non iuris, sed facti infamiâ notari, adeo ut non fiat iure infamis, sed eius pudor apud bonos & graues viros aliquo modo oneretur. II. Effectus est iudicij pendentis: quia hoc iudicio pendente tutor vel curator prohibetur res administrare. §. si quis autem. Nam administratio ei à prætore vel præside interdicitur. C. h. t. l. 7. Sed & hac interdictione omiſſa, gerere prohibitus tacitè videtur. D. de solut. l. quod si forte l. 4. ¶ Septimò in §. sed si suspecti. declarat modum, quo hoc iudicium sine sententia extinguitur, nimirum morte accusati. Idè dicendum, si alio quouis modo tutela vel cura finita sit. D. h. t. l. pen. quia non est opus, ut agatur de eo remouendo, qui satis ipso iure est remotus. Octauò proponit quatuor casus, quibus non solum suspectus remouetur, sed etiam grauius punitur. I. Si tutor latiter, ne alimenta pupillo à prætore decernantur. §. si quis tutor. * II. Si tutor falsè asserat pupillum esse adeo pauperem, ut alimenta ei decerni non possint. §. sed si quis. III. Si quis tutelæ officium datâ pecuniâ redemerit. d. §. sed si quis. vers. sicut. * IV. Si libertus fraudulenter gerat tutelam liberorum patroni sui. §. per. ¶ Nonò in §. ult. reprobatur cautionem quandam, qua suspectus fortasse se tueri velit: & ostendit, quamuis satisfacere velit rem pupilli vel adolescentis saluam fore, nihilominus eum à tutela vel cura remoueri. ratio est: quia (ut s. diximus) non est suspectus propter paupertatem, sed propter malos mores

res: (ynde pauper non remouetur à tutela quasi suspectus: dummodo sit fidelis, alioquin ob dolum remoueretur, & diligens, alioquin remoueretur ob culpam) satisfactio verò facultatem, non morum defectum supplet. Adde quod pupillo expedit rem saluam habere, potiusquam actionem habere ob rem à tutore perditam. D. h. l. l. 1.

EX HOC titulo colliguntur quinque axiomata.

1 Famæ patrōni parcendum est. §. ostendimus.

2 Mulier verecundiam sexui congruentem egredi non debet. §. consequens.

3 Accusatio morte rei finitur. §. sed si suspecti.

4 Satisfactio maleuolum tutoris consilium non mutat, sed diutius grassandi in re familiari facultatem præstat. §. ult.

5 Suspectus iudicatur ex moribus, non ex facultatibus. d. §. ult.



ANALYSIS

LIBRI SECVN-

DI INSTITV-

tionum.

De rerum diuisione.

TIT. I.



Vtque dictum est de primo iuris obiecto, id est, de personis: consequenter agitur de secundo, hoc est, de rebus. Rei appellatio latius patet, quam pecuniæ. nam pecuniæ significatio coangustatur ad ea, quæ in nostro patrimonio sunt: rei vocabulum ea quoque complectitur, quæ extra patrimonium sunt. ff. de verbor. signif. l. 5. in princ.

Princ.

¶ Initio Imp. necesse hunc titulum cum superioribus. ¶ Deinde duas rerum diuisiones proponit: Prior diuisio est bipertita: aut enim in nostro patrimonio, aut extra nostrum patrimonium habentur. Non obstat, quod dicitur in l. 1. D. de usu & usufru. lega. seruitutes nec esse in bonis, nec extra bona, id est, nec in patri

patrimonio, nec extra patrimonium: quoniam
 seruitutes nihil aliud sunt, quam prædiorum
 qualitates. D. de verborum significatione. l.
 quid aliud. 88. proinde si per se spectentur,
 nec sunt in patrimonio, nec extra patrimo-
 nium, quia omnino per se non sunt, sed se-
 quuntur prædia, quorum sunt qualitates. D.
 de vsurpat. & vsucap. l. si aliena. 10. §. 1. Po-
 sterior diuisione est quinqueperita: quia vel
 iure naturali, id est, iure gentium. D. de iu-
 stit. & iu. l. 5. quod sæpe vocatur naturale. j.
 h. t. §. singulorum. sunt res communes om-
 nibus hominibus; vel publicæ, id est, alicuius
 populi; vel vniuersitatis, id est ciuitatis;
 vel nullius, vel singulorum, id est priuati iu-
 ris, & in singulorum ciuium Romanorum
 dominio. Hanc posteriorem diuisionem exe-
 quuntur in §. 1. & sequentibus. ¶ Primò igitur §. 1.
 tractat de rebus communibus, quaru-
 rum vsus omnibus hominibus iure naturali
 conceditur. Horum exempla quatuor propo-
 nit. I. Aerem. II. Aquam profluentem. Hæc
 differt à flumine, vt ciues à populo, miles à
 legione. Et quidem aqua profluens continen-
 ter mouetur, ipsum autem flumen est immo-
 bile, vt scribit Arist. 4. physic. cap. 6. par. pen.
 & lib. 3. Polit. cap. 2. part. 6. Intellige flumen
 esse immobile, nisi alueum mutet: de qua
 mutatione posterius dicitur. Rursus aqua
 profluens est communis omnibus homini-
 bus, vt huc: flumen verò non est commune,
 sed publicum, vt dicitur in sequenti §. III.
 Mare. IV. Littora maris. Virg. 7. Æneid.

--- litusque rogamus
 Innocentium, & cunctis vniuersisque auramque pre-
 sentem.

Exci

Excipit Imperator villas, & monumenta, & omnino ædificia in littore posita. Nota primò, terminum sequi naturam rei terminatæ. nam litora dicuntur *per hoc*, id est, propter hoc esse communia, quia mare, quod terminant, commune est. Nota secundò, littus definiri in §. est autem. §. h. t. Nota tertio, villam esse ædificium rusticum. D. de verb. signif. l. fundi. 211. Nota quartò monumentum vocari, quod memoriæ causa constructum est. D. de relig. l. 3. §. monumentum. Nota quinto, non solum ædificia in littore posita, esse in dominio ædificantium, sed etiam eorum solum. quamvis enim littus sit commune; tamen occupari potest vel totum ab uniuerso populo (tuncque sit publicum. D. ne quid in lo. publ. l. 3.) vel pro parte ab aliquo priuato homine, qui in littore ædificans illud littus per occupationem suam facit: non tamen in perpetuum, sed quamdiu ædificium constat. ff. de rer. diuis. l. 6. in princip. ¶ Secundò in §. flumina. tractat de rebus publicis. Publica dicuntur, I. Quæ sunt propria populi Romani. II. Quæ sunt in bonis alicuius ciuitatis. III. Quæ sunt destinata publicis vñibus. D. de verborum significat. l. bona 15. & ll. seqq. Tertia significatio hñ accipi debet. Horum tria exempla proponuntur. I. Flumina. Intellige flumina perennia. D. de fluminib. l. 1. §. fluminum. ideoque ad excludenda flumina non perennia, in l. 4. in fin. D. h. t. dicitur flumina per omnia esse publica. II. Portus, qui quidem est locus mercium importandarum & exportandarum causâ con-

clusus, nauiumque statio conclusa atque
munita. Diuus de verborum significat. leg.
portus. § 9. nam statio est locus, in quo
naues tuto stare possunt. D. de fluminibus.
l. 1. §. stationem. * Differt igitur portus, §. Est au-
quem dicimus esse publicum, à littore quod tem.
diximus esse commune. nam litus definitur,
quatenus hybernus fluctus excurrit: Nota,
primum M. Tullium, cum esset arbiter, ita
litus constituisse, *quousque maximus fluctus*
à mari peruenit. D. de verborum significa-
tione. l. littus 96. in princ. Aquilius autem
definebat, *Quà fluctus alluderet,* teste eo- §. riparum
dem Tullio in Topicis. * III. Riparum v- & litto-
sus. Nota primò ripam esse, quod conti- rum.
net flumen naturalem cursus sui rigorem
tenens. ff. de fluminib. l. 1. §. ripa. & l. 3.
§. 1. Quoniam autem ripa esse incipit, ex
quo versus flumen vergit. dict. l. 3. §. vl-
timum & est terminus inter flumen & vici-
na prædia interiectus: idcirco partim se-
quitur ius fluminis, partim ius prædij. nam
proprietas ripæ eorum est, qui vicina præ-
dia possident. vsus autem ripæ est commu-
nis, quemadmodum & vsus fluminis. se-
cundò differentiam inter ripas, & littorà.
Nam riparum vsus est publicus iure gen-
tium: littorum verò vsus est publicus, &
iuris gentium: quia littora ab aliquo po-
pulo, præsertim à populo Romano occu-
pata, populi Romani sunt D. ne quid in
loc. publ. l. 3. cætera sunt iuris gentium,
id est, communia. Præterea riparum pro-
prietas est iuris priuati: littorum proprietas
est nullius, quemadmodum & maris, quod §. vniuer-
littore terminatur. ¶ Tertiò, in §. vniuer- sitatis.
lita

sitatis docet, quæ sunt vniuersitatis, nempe theatra, stadia, & cetera eiusmodi, quæ
 §. nullius ciuitatum communia sunt. ¶ Quotò in §. nullius. declarat, quæ sint nullius. Nota ea, quæ sunt nullius, esse in duplici differentia. quædam enim conceduntur occupanti, vt feræ. §. h. t. §. feræ. quædam occupari non possunt, vt res diuini iuris, de quibus hic agitur. Hæ diuiduntur in res sacras, religiosas & sanctas. ¶ De rebus sacris I. Datur definitio, *quæ ritè per Pontifices Deo consecrata sunt*, II. Dantur duo exempla, videlicet sacra ædes, & donaria ad ministerium Dei dedicata. III. Declaratur harum rerum vis, nempe quod regulariter nec alienari, nec pignerari possunt. Excipitur in contextu, nisi id fiat redimendorum captiuorum gratia. Addit aliam causam Imperator Nouell. 120. cap. 5. vt dissoluatur æs alienum Ecclesiæ, quod aliunde solui nequit. IV. Explicatur dicta definitio, id est, cur dictum sit, tunc fieri res sacras, cum per pontificem consecrantur: quia consecratio ab homine priuato (laicum auctores iuris canonici vocant) facta non valet, nec reddit rem sacram, imo res profana manet. Sed Princeps rem dedicando, sacram iure ciuili facit. D. h. t. l. sacra 9. §. 1. quia Romani principes erant etiam Pontifices maximi. V. Ad datum exemplum sacrarum ædium, quæritur an diruto ædificio locus sacer maneat. & respondetur ex Papiniano in l. æde. 73. D. de contrahend. empt. locum sacrum manere. quod & Traianus Imperator ad Plinium scribit epistol. 76. lib.

lib. 10. ¶ De rebus religiosis in §. religioso-
 sum. dantur quinque regulæ ad illationem mortui pertinentes. I. Regula est: Qui-
 libet in locum, in quo plenum dominium
 habet, pro libitu mortuum inferre potest, &
 inferendo facit locum religiosum. Limita-
 tum, dummodò perpetuæ sepulturæ sit
 traditum, non ibi ad tempus depositum, ut
 alio transferatur. D. eo. l. si quis 40. Limita-
 tum secundo, dummodò vel totum corpus,
 vel præcipua pars (id est, caput) ibi sepelia-
 tur. D. de religio. l. cum in diuersis. 44. Li-
 mita tertio; quia non totus locus sepulturæ
 destinatus, sit religiosus, sed tantum ea pars,
 quæ corpus humanum continet. D. eo. l. 2.
 §. sepulchrum. II. Regula est in versicu. in
 communem. In locum communem purum
 non licet inferre inuito socio. Locus purus
 est, qui nec sacer, nec sanctus, nec religio-
 sus est. D. eo. l. 2. §. purus. III. Regula est
 in versic. in commune. Licet in commune
 sepulchrum inferre, non solum consentien-
 tibus, sed etiam inuitis sociis. Ex hac &
 præced. regula nota, cum vnus ex sociis vult
 uti re communi, alter verò prohibet, ac qua-
 ritur vter eorum sit potior, distinguendum
 esse. nam si res in eum vsum non sit destina-
 ta, præualeat voluntas prohibentis, ut in su-
 periori regula. si vero ad eum vsum sit res
 comparata, is est potior, qui uti vult, ut in
 hac tertia regula. IV. Regula est in versic.
 si alienus. Proprietarius non potest mortuum
 inferre inuito fructuario. Ratio est: quia
 cum locus religiosus sit, vsusfructus exin-
 guitur. Sed ab hac regula excipitur, nisi he-
 res sepeliat testatorem in eo loco, cuius
 vsu

usufructum legauit cum alibi tam commo-
de sepeliri non possit. D. de religio. l. 2. §. si
usufructum. V. Regula est in versic. in a-
licuium. Possumus in alienum locum inter-
re consentiente domino : & locum religio-
sum facimus : etiamsi dominus ab initio
non consentiat, sed postea ratum habeat : as-
firmatiue namque cum Theophilo legen-
dum, *ratum haberi*, vt legitur etiam in l.
6. §. penul. D. titul. vnde hic locus sumptus
est est. lectio verò negatiua, *ratum non ha-*
buerit, minus elegantem sententiam conti-

§. sancta. ¶ De rebus sanctis ad §. sanctæ. nota
primò, sanctum definiri, quod ab inius-
ticia hominum defensum atque munitum
est. ff. h. t. l. sanctum 8. in princ. vel quod
neque sacrum neque profanum (supple, ne-
que religiosum) sed sanctione quadam con-
firmatum est. ff. eodem. l. sacra. 9. §. propriè.
Nota secundò sanctum dici à sanguinibus,
quas herbas legati populi Romani ferebant,
ne violarentur. d. l. sanctum. §. 1. Nota ter-
tiò etiam leges dici sanctas, quia sanctione
confirmantur, id est, quia pœna irrogatur
iis, qui in leges committunt. d. l. sacra. §.
propriè. ¶ Quintò tractat de rebus singulo-
rum, ac modis, quibus res singulorum sunt,
refert ad duo summa genera: quia res acqui-
runtur vel iure gentium, vel iure ciuili. §. sin-
§. singu- gulorum. non etiam iure naturali, quod om-
lorum. nibus animalibus commune est: quia domi-
norum distinctio iure gentium est introdu-
cta. ff. de iustitia & iure. l. 6. Deinceps au-
tem à §. feræ, vsque ad finem tituli, declarat
decem modos acquirendi iure gentium, quos
ego postea referam ad quinque. ¶ Primus

modus est occupatio quæ quidem triplex est:
 1. ferarum, 2. in bello, inuentorum in lit- § fera.
 tore maris. ¶ De occupatione ferarum Iu-
 stin. quinque quæstiones dissoluit. Prima
 quæstio est, cur feræ concedantur occupan-
 ti. Respondetur, quia nullus sunt; natura-
 liratione concedi occupanti. Nota primò
 hanc rationem esse bonam pro subiecto ar-
 gumento, id est, valet in his rebus, quæ pos-
 sunt dominio nostro subici. ceterum res sa-
 cræ, religiosæ, & sanctæ, quamuis nullius
 sint. §. §. nullius. tamen occupanti non con-
 ceduntur. Nota secundò naturalem ratio-
 nem, de qua Iustinianus in contextu loqui-
 tur, eo consistere, quod Deus omnia, quæ
 in terris gignuntur, hominis dominio sub-
 iecit. Genes. 1. & Psalm. 8. Quare natura non
 tantum rerum fructus. §. h. t. §. in pecudum.
 sed etiam res ipsas hominum gratia produ-
 cit, ut rectè Stoicis placet, quos refert Cic.
 1. Officior. eademque est Aristotelis sen-
 tentia 1. Polit. capit. 4. Secunda quæstio
 est, quo in loco feræ possint occupari, ita ut
 earum dominium acquiratur. Respondetur,
 occupari posse quocumque loco, nec tan-
 tum in suo, sed etiam in alieno prædio: quam-
 uis dominus, si præuiderit, prohibere possit,
 quominus aliquis in suum fundum venandi
 vel occupandi vel piscandi gratiâ ingredia-
 tur. Quid ergo (dicit aliquis) si quis domi-
 no fundi prohibente ingrediat, & feram
 capiat? Accus. hic negat eum fieri domi-
 num feræ. contrarium tamen respondet in l.
 Diuus. ff. de seruit. præd. rustic. ubi domi-
 nium occupanti concedit. atque hæc senten-
 tia communiter probatur, & vera est: quia
 non

non facit iniuriam domino, quatenus feram capia, sed quatenus eo invito fundum ingreditur: & hoc nomine sufficit quod condemnatur iniuriarum. ff. de iniuriis. l. iniuriarum actio neque 13. §. ultim. Tertia quaestio est, quousque fera maneat in dominio occupantis, seu qua ratione dominium eius effugiat. Respondetur, tamdiu esse occupantis, quamdiu ab eo custoditur: liberari autem ab eius dominio, cum eius custodiam euaserit, & naturalem libertatem recuperauerit, quod tunc accedit, cum oculos occupantis effugit, vel ita est in eius conspectu, ut persecutio difficilis sit. Verbum *difficile* accipio in significatione propria; quia nulla ratio suadet, ut à vocabuli proprietate recedam. quamuis Accus. accipiat pro imp. sibi. Hæ tres quaestiones dissoluuntur in d. §. feræ.

§. illud.

* Quarta quaestio est in §. illud. quomodo feræ per occupationem acquirantur, id est, utrum sufficiat feram lethaliter vulnerari, an necesse sit eam capi. Respondetur, feram nostram non fieri, nisi eam ceperimus. ut enim dominium iure gentium acquiratur, opus est corporali apprehensione. ff. de acquire. rer. domin. l. 1. §. 1. & l. 3. §. Neratius.

§. apum.

§. §.

segg.

* Quinta quaestio est in §. apū. & duobus §§. seqq. quenam animalia hoc modo nostra fiant. Hic distinguuntur tria animalium genera: nam alia sunt prorsus fera, ut leones, viti: alia prorsus mansueta, ut gallinæ domesticæ, & anseres domestici: alia suâ natura sunt fera, sed cōsuetudine mansuetacta, ut cerui, & columbæ, quæ ire & redire solent, & apes ab eo uelut. Prout igitur tria sunt animalū genera, ita dātur tres regulæ. I.

Ani

Animalia prorsus fera cōcedūtur occupāti. II. Animalia māfucta vbiq̃, reperiātur, nō cōcedūtur occupāti: sed qui ea lucrādi animo occupauerit, furti tenetur. III. Animalia māfucta, quādiu ire & redire solēt, tandiu cōpatiātur animalibus māfuctissadeo vt qui ea occupauerit, furtū cōmittat. quōd si cōsuetudinē redeūdi deseruerint, iā inter fēra animalia numerātur, & occupāti cōcedūtur. ¶ Secunda occupatio est, quæ fit in bello, id est, eorū quæ ex hostibus eripiuntur, etiamsi homines liberi sint: sunt enim serui capientium. §. item ea quæ ex hostibus. Hoc modo non acquiruntur res immobiles, sed tantum mobiles. ff. de captiuis. l. si captiuis. 20. §. 1. ¶ Tertia occupatio est eorum, quæ inueniuntur in littore maris. §. item lapilli. Vt autem hoc modo res nostræ fiant, duo requiruntur. Vnum est, vt hæ res sint nullius, vt cōchylia, lapilli, & gemmæ, quæ in litore maris inueniuntur. Differentia est inter lapillos & gemmas, quōd hæ sunt perlucidæ, illi verō non sunt perlucidi. D. de auro & argen. lega. l. cūm aurum. 19. §. gemmæ. Alia ratio est earum rerum, quæ naufragio amissæ, & fluctibus ad litus expulsæ sunt. si quis enim eas inuenerit, & retinuerit, furti se obstringit. ¶ hoc titul. §. ult. Alterum est, vt corporaliter apprehendantur. nec enim ad acquirendum dominium sufficit hæc videre, vel alij ostendere, sed necesse est occupare. ff. de acquirend. poss. l. 1. §. 1. l. 2. §. Neratius. ¶ Secundus acquirendi modus est natiuitas, seu partus & foetus. hoc enim modo nostra sunt, quæ nascuntur ex animalibus nostris, id est, ex ancillis, vel ex brutis animantibus.

Hic

Hic autem locum habet illa regula, Partus ventrem sequitur. D. de rei vendica. l. 5. §. §. *præterea.* & §. idem scribit si equam. & C. eod. l. 7. ¶ Tertius modus spectatur in flumine, ubi & de mari aliquid obiter dicitur. Hoc autem modo tria acquiruntur: 1. quod per alluvionem accedit: 2. insula: 3. alveus. Alluvio non spectatur in lacubus, aut stagnis: quia licet interdum crescant, vel decrevant, tamen suos terminos retinent. D. de acq. rer. dom. l. lacus. 1. 2. sed locum habet in fluminibus distinguitur autem alluvio à vi fluminis. nam alluvio paulatim uni agro adimittitur & alteri adiecit: ita ut sensu percipi non possit, quantum quoque temporis momento adimittitur & adiciatur. vis autem fluminis uno impetu terræ partem secum trahit atque alteri prædio adiungit. proinde acquirimus id quod per alluvionem prædio nostro accedit. §. præterea. nisi sit ager limitatus. ff. hoc tit. l. in agris. 6. vi autem fluminis non mutatur terræ dominium. §. quod si vis. Si quæras quid dicendum de arboribus, quas flumen una cum agri parte secum trahit: Imperator respondet has manere eius, qui ante vim fluminis eorum dominus erat, non acquiri vicino, nisi in eius prædium radices imminerint. d. §. quod si vis. quoniam arbores cedunt prædio, in quod radices egerunt. ¶ eod. §. si Titius. ¶ Deinceps dicamus de insula: quæ vel est in mari nata, vel in flumine nata, vel in flumine facta, videlicet cum flumen in duo cornua dividitur, & infra valetur, adeo ut alicuius agrum ambiat, & in formam insulæ redgit. Insula nata in mari (quod raro accidit) occupanti conceditur. §. insula. Ex quo obiter nota, leges condi

condi etiam de his, quæ raro accidunt. quæ
de re vide centur. l. nō videretur, quæst.
20. Insula in flumine nata cedit prædio cui
propinquior est, & quatenus ei propinquior
est: vale si vna pars insulæ vni prædio, altera
alteri prædio propinquior sit: pro rata
portione diuidetur inter eorum prædiorum
dominos. Cum autem querimus, an alicui
prædio insula propinquior sit, sit & quatenus
propinquior sit: spectamus tantum extre-
mam partem prædij, quæ est iuxta ripam &
flumen. d. §. insula. versic. at insula. Exci-
piuntur agri limitati, quibus insula non ac-
cedit, sed potius conceditur occupanti. ff. de
flumin. d. §. si in fula. Rursus excipitur insu-
la, quæ non tangit solum, sed supernatat: hæc
enim non accedit proximis prædiis, sed est
publici iuris, quemadmodum & flumen. ff.
hoc tit. l. penul. §. si qua insula. Denique
insula à flumine facta, manet eius domini,
cuius antea fuerat. d. §. insula. versic. vltim.
¶ Sequitur; ut dicamus de alueo. Si flumen
alueum suum, per quem naturaliter fluit,
derelinquat, & nouum alueum sibi faciat,
vetus alueus ita vicinis prædiis cedit, ut su-
pra diximus insulam eis cedere, nouus autem
alueus est publici iuris; sicut flumen. quod si
flumen nouum alueum desorat, & ad anti-
quum alueum redeat, iterum antiquus al-
ueus fit publicus: nouus autem alueus stric-
to iure non restituitur prioribus dominis,
sed secundum regulam iuris cedit prædiis
vicinis, quod si errata. veram equitas in-
ter bonos præstat, qui vult, ut huius noui
aluei à flumine derelictæ proprietates aut eius
dominis restituantur. ff. de acquien. rerum
domi

§. insula.

§. quod si
naturali.

§. *alia.*

dominio. l. 7. §. quod si toto. Vide centu. 6. quæst. 88. in fin. * Ab alvei mutatione distinguitur inundatio fluminis : quia cùm flumen nouum alueum facit, formã agri mutat, cùm autem exundat, & tantum agrum regit, formam eius non mutat. §. *alia.* Idcirco quamdiu ager aquis tectus est, nominium quidem est amissum ; sed statim ac aqua recesserit, dominium ipso iure, id est sine noua possessionis apprehensione restituitur ipsi domino. ff. quibus modis vñusfruct. amit. l. si ager. 23. qua ratione Iustin. in d. §. *alia.* improprie loquens inquit fundum eius manere, cuius & fuit : non quod verè & omninò maneat, sed quia (vt dixi)

§. *cum ex aliena.*

ipso iure restituitur. ¶ Quartus acquirendi modus est specificatio. Hic est distinguendum. aut enim aliquis speciem facit ex sua materia, aut ex materia aliena : aut partim ex sua ; partim ex aliena. I. Casus omittitur in contextu : quia certum est, eum esse dominum, qui speciem fecit ex sua materia. II. Casus deciditur in §. *cum ex aliena.* vbi sic distinguitur : Aut res potest reuerti ad pristinam & rudem materiam, vt vas potest reuerti ad massam æris, vel argenti : aut non potest reuerti ad pristinam materiam, vt vinum ad vuas, oleum ad oliuas. Priori casu forma cedit materiæ : vt putà si ex meo ære, vel argento poculum fecisti, poculum meum est. Posteriori casu materia cedit formæ : veluti si ex meis vuis vinum fecisti, vinum tuum est. Intellige te fecisse vinum tuo nomine, id est, voluisse tibi facere vinum, non mihi. ff. de acquir. rer. dom. l. 7. §. *cum quis.* ex quo §. (vt hoc etiam

iam addam) perfici & corrigi debet, quod de frumento traditur in hoc §. quasi is, qui ex alienis spicis frumentum excussit, eius frumenti dominus fiat. nam hoc exemplum proponitur etiam in d. §. cum quis. sed ibi additur correctio, & ostenditur non esse commodum exemplum, propterea quod is qui frumentum ex spicis excussit, non facit nouam formam, sed eam, quæ latebat, detegit: proinde is qui erat dominus spicarum, manet etiam dominus frumenti. * III. Casus deciditur in §. quod si pars m. ubi Imp. videtur indistinctè statuere, eum esse dominum, qui speciem nouam fecit. verumtamen distinctio proximè tradita. hinc est repetenda: ideo ut ita demum hinc qui speciem facit, dominus euadat, si res ad pristinam materiam reduci non possit. ff. de acqu. rer. dom. l. quicquid. 27. §. ult. alioquin, si materiæ separari possint, quilibet suæ materiæ dominus manet. D. de illacis 12. §. 1. l. quicquid. 27. §. ult. ¶ Quintus acquirendi modus est textura: nam purpura vestimento intexta, ei cedit, etiam si vestim. pro pretiosior sit. §. si tamen. nihil enim vetat plus esse in accessione, quàm in re principali. ff. de contrah. empt. l. si in emptione. 14. in princ. Non obstat §. fideiussor. j. de fideiuss. ubi regula, quod non potest plus esse in accessione, quàm in re principali, coangustatur pro subiecto argumento debet ad accessoria obligationem, qualis est obligatio fideiussoris. Ex hoc §. nota, quod alteri rei iunctum est, & ei accedit, ut purpura vestimento rota currui, gemm. annulo. haberi pro extincto, ideoque non posse vendicari: potest tamen agi ad exhibendam, ut scilicet eximatur, & exemptum vel licetur. ff. de exhib.

§. quod si
partim.

§. si ta-
men.

l. 6. Præterea notandum, pro illis verbis, *quibusque aliis possessoribus*, contra auctoritatem Theophili, ex manuscriptis legendum rectius legi *quibusdam aliis possessoribus*: ut sensus sit, rem extinctam posse condici aduersus fures, licet non possideant. §. de oblig. quæ ex delicto. §. ult. & alios malæ fidei posseditores, ut est, qui rem possidebant, cum eam consumerent, nam hæc actio non datur contra eos, qui bona fide consumpserunt. Dixi *hæc auctoritas* quia non me latet, contra eum, qui bona fide pecuniam sibi mutuò datam, cum mutuum non valeret, consumpsit, condictionem ex consumptione competere §. quib. alie. lic. vel non §. ult. & D. de reb. cred. l. rogasti. 11.

§. si duo.

FIN.

§. ultim. & ll. seqq. ¶ Sextus acquirendi modus est confusio, seu commixtio. Confundi dicuntur, quæ sunt liquida, ut vinum, mel; vel liquefacta, ut aurum, argentum, nec refert, utrum confundantur ea quæ sunt eiusdem generis, ut vina, an diuersi generis, ut cum ex vino & melle fit mulsum, vel ex auro & argento fit electrum. Hic notetur distinctio trimembris. vel enim confunduntur voluntate utriusque domini, vel neutrius, vel vnius tantum. I. casu corporis comune est §. si duorum. pro rata scilicet portione ut portio pro ratione ponderis auri vel argenti, quod ad utrumque dominum pertinebat. ff. de rei vend. l. 3. §. ult. & l. 5. §. 1. Item etiam casu totum corpus comune est. l. 5. si duorum vers. quod si fortuito. Excipe, nisi casu fortuito contrita sint res diuersi generis, quæ facile se mutuo possint, ut aurum & plumbum d. l. 5. §. 1. & de acq. rer. dom. l. lacus. 12. §. 1. III. casus Iustini, prætermittimus sed dicendum est

ita sit noua species, veluti si ex vino tuo & melle meo multum fecerim, eum esse dominum, qui fecit, si verò non sit facta noua species, quamuis materiae separari non possint, quia tamen naturam suam retinent, vt aurum & æs secundum veteres, qui hæc duo metalla confusa nō poterant seiuungere, cum nondum aqua chrysulca inuenta esset: tunc nō est dominus, qui confudit materias, sed massa vel corpus commune est, si de rei vendi. d. l. §. 1. Hæc dicta sint de confusione: §. quod l. si
 * consequenter dicamus de commixtione. *frumetum.*
 Misceri dicuntur, quæ sunt solida, ita vt singula corpora in sua substantia maneant: & quod ex his componitur, dicatur ex partibus distantibus constare. sic dicuntur misceri grana frumenti, ex quibus fit aceruus; vel oues, ex quibus fit grex. §. quod si frumentum. Sed hic quoque adhiberi potest tripartita distinctio, vt in superiori §. aut enim res commisceantur consensu vtriusque, aut neutrius voluntate, sed casu fortuito, aut vtrius miscerentis consensu. Primo casu res sit communis. Secundo casu nihil communicatum, quia singula corpora in sua substantia durant. Tertio casu Iustinianus ob eandem rationem idem respondet. Huic questioni non obstat l. si alieni. 78. D. de solut. vbi est alius casus: & qui nummos accepit, non simpliciter mixtione, sed propter vim solutionis sit pecunie dominus. Ex dictis oritur questio, si totum corpus, puta totus aceruus frumenti ex commixtione factus, ab vno dominorum possideatur; & singula corpora, vt singula grana, dignoscat nequeant; quando alteri vel aliis succedendum sit. Respondet Im-

perator in vers sed si ab alterutro cum debere partem suam petere. distinctionem tamen adhibet inter quantitatem, & qualitatem. quantitas enim venit in actionem, qualitatis verò ratio habetur officio iudicis. Exempli causâ. casu contigit, vt modius mei frumenti optimi & purissimi commisceretur cum duobus modis tui frumenti, quod erat deterius. ego non possum vendicare mea grana: quia non possunt discerni: sed vendicabo modium frumenti; quia hæc est quantitas mei frumenti, quod cum tuo mixtum est. Verum quia hac ratione consequor frumentum deterius, quàm ante commixtionem haberem, idcirco iudex huius rei rationem habebit, & æstimabit quanti erat meum frumentum, priusquàm misceretur cum tuo, & quanto minoris valeat hoc frumentum, quod à te recipio; iubebitque, vt hoc damnum mihi resarcias. d. §. quod si frumentum.

§. cum in Septimo acquirendi modo adiunctum cedit suo solo, subiecto: vt ædificia, plantæ, & sata cedunt solo, & scriptura cedit chartæ: pictura autem ex speciali privilegio tabulam ad se trahit, vt deinceps est exponendum. De ædificatione igitur datur reg. hæc: Ædificium cedit solo: siue quis ex aliena materia in suo solo ædificauerit. §. cum in suo. siue ex diuerso. Sed excipitur ædificium mobile, quod aliò trāsferri potest. D. de acquir. rer. dom. l. Titius. 60. Nota primò, aliud esse ædes, aliud materiam ædium: adeo vt contingere possit, vt alius sit dominus materiæ, alius dominus ædium, vt hi. & ff. de rei vend. l. in rem. 23. vide l. qui vniuersus. 30. in princ. D. de acquir. rer. dom. & l. rerum natura. 30. ff. de vsurp. & v. l. cap. ^{non} secund

cum, si speciale esse in materia ædificij, ne dominus eam vindicare, vel ad exhibendum de ea agere possit, ne ædificia diruantur, & vias ruinis deformatur, D. ne quid in lo. publ. l. vltim. & C. de ædif. priua. l. 2. Si quis tamen mala fide ex aliena materia ædificauerit, ad exhibendum conueniri potest. ff. de tigno iuncto. l. 1. in fin. non vt cogatur tignum rescindere, siue ædificium diruere, sed vt cõdemnetur in id quod actoris interest ob tignum non exhibitum. Nota tertio, eum, qui ex sua materia ædificauit in alieno solo, censeri donasse materiam: nec ei debere impensas restitui à domino soli. d. §. ex diuerso, nisi probet se non habuisse animum donandi (nam ea præsumptio tollitur per hanc probationem. C. de rei vind. l. 2.) vel necessarias impensas fecerit, vel quod ædificauit, tollere velit, sine domini areæ dispendio. D. de rei vindic. l. Iulianus. 37. & C. cod. l. 5. Nota quarto, eum, qui in alieno solo ædificauit, si bona fide possideat, habere ædificij retentionem, donec impensæ à domino ædificium vindicante restituantur. Si verò mala fide possideat, impensarum iacturam facere. d. §. ex diuerso vers. certè. Sed siue bona, siue mala fide ædificauerit, nisi possideat, nullum habet remedium, nullam actionem, qua pretium materiarum, vel impensas in ædificandum factas consequatur. D. de condic. indeb. l. si in area. 33. * De plantis simili §. si fit.

tur. I. Si arbor mea ita terram Titij presse-
rit, ut in eius fundum omnes radices egerit,
eius propria fit. II. Si arbor mea prope
continuum posita etiam in vicini fundum ra-
dices egerit, communis fit. §. si Titius. vi-
delicet si aliquas radices integras in vicini
fundum egerit: alioquin si tantum extremas
radicum partes in vicini fundum porrexe-
rit, mea manet: quia magis radices iuxta
arboris truncum, quam in summitate spe-
ctantur. D. arbor. furt. Caesar. l. 6. §. ultim.

§. quæra-
tione.

* De satis similis datur regula: Sata cedunt
solo. Sed ei qui bona fide in alieno solo se-
vit, restitui debent impensæ, quemadmo-
dum & ei, qui ædificauit, vel plantauit. §. qua

§. litera.

ratione. * De scriptura quoque similis da-
tur regula: Scriptura cedit chartæ, id est,
ille est dominus scripturæ, qui est dominus

§. si qui
in aliena.

chartæ. §. literæ. * Picturæ autem datur
privilegium, ut tabula ei cedat. §. si quis in
aliena. quod est contra regulas iuris: quia
sicut ædificium, plantæ, satæ non possunt
esse sine solo, & scriptura non potest esse
sine charta: ita etiam pictura non potest esse
sine tabula. unde secundum regulam iuris
deberet cedere tabulæ, sed ex speciali priui-
legio tabulam ad se trahit. ff. de rei vend. l. in
rem. 2. §. sed & illud. vide Cent. 3. quæst. 41.
Ut autem iuris effectus plenius intelligatur,
Imp. in d. §. si quis in aliena ita distinguit:
Aut dominus tabulæ possidet, aut pictor. I.
casu pictor potest picturam vindicare directa
actione, quia iam diximus eum esse domi-
num: sed exceptione doli repellitur, nisi pre-
tium tabulæ soluat. II. casu dominus tabulæ
non

non habet directam rei vindicationem, quia
 iam deimus eum dominum amisisse, idque
 in pictorem translatum esse: sed ex bono &
 aequo datur ei utilis vindicatio: sic tamen, ut
 summoveatur per exceptionem doli mali, ni-
 si impensam picturæ soluere paratus sit. Hæc
 ita habentur in d. §. si quis in aliena. Ego au-
 tem addo, quamuis dominus tabulæ paratus
 impensam picturæ soluere, nihilominus
 pictorem posse tabulam retinere, si eius pre-
 tium soluere velit: adeo ut in electione pi-
 ctoris à domino tabulæ conuenti sit; vtrum
 malit tabulam restituere, & impensam pictu-
 ræ accipere; an tabulam retinere, & eius pre-
 tium soluere: quia cum pictor habeat actio-
 nem ad vendicandā tabulam eo casu, quo eam
 non possidet; multo magis debet habere ex-
 ceptionem ad retinendam tabulam, si eam
 possideat. ff. de superfic. l. i. §. is autem. & de
 diuer. rer. iu. l. inuitus. §. 6. i. Adit imp. do-
 minum tabulæ habere furti actionem contra
 eum qui surripuit. quæ sententia manifesta
 est, nec eget interpretatione. ¶ Octauus acqui-
 rendi modus est fructuum perceptio. Intelli-
 ge fructus percipi ab eo qui non est rei Do-
 minus: alioqui non acquireret fructus perce-
 ptione, quia etiam ante perceptionem esset
 dominus. verbi gratiā, dominus vineæ est
 etiam dominus viti pendenti: proinde non
 acquirit vitam, dum eam legit: quandoqui-
 dem regula iuris est: Quod nostrum est, au-
 plius nostrum fieri non potest. D. de except.
 rei iudica l. & an eandem 14. §. penultimo.
 Qui igitur perceptione fructus acquirunt,
 sunt bonæ fidei possessores, fructuarij, &
 coloni. Quod ad bonæ fidei possessores.

§ si quis
 à non co-
 mine.

omnes, notanda est triplex distinctio. Prima distinctio est, quod aut possidet titulo oneroso, ut ex causa emptionis, vel permutationis, vel dotis, aut titulo lucratiuo, ut ex causa donationis, vel legati. Secunda distinctio est, quod aut bona, aut mala fide possidet. Tertia distinctio est, quod alij sunt fructus civiles, ut usurae, & annuæ pensiones, de quibus hic non agitur, alij naturales, qui subdividuntur in merè naturales, & industriales. merè naturales sunt, qui sponte sua proueniunt, ut herba, poma. industriales sunt, qui industriam hominis requirunt, ut segetes. His distinctionibus positis, notandæ sunt tres regulæ. Prima regula est in primis paragraphi verbis: Omnes bonæ fidei possidiores (id est, siue titulo oneroso, siue lucratiuo possideant) percipiendo fructus industriales suos faciunt. Secunda regula est in vers. & id. o. Omnès bonæ fidei possidiores lucrantur omnes fructus consumptos, quia eorum nomine non tenentur: nec distinguitur inter titulum onerosum, & lucratiuum: nec inter fructus industriales, & merè naturales. Tertia regula est in vers. ei verò. Malæ fidei possessor indistinctè nullos fructus lucratur, sed omnes restituere tenetur. Ex dictis constat, quod ad fructus industriales, vel consumptos acquirendos à bonæ fidei possessore, nihil refert utrum lucratiuo, an oneroso titulo possideat: quia ex utrauis causa possideat, tales fructus suos facit. verum distinctio est in fructibus naturalibus consumptis quos lucratur, qui possidet titulo oneroso. D. de acq. rer. dom. l. bonæ fidei. 48. in princ. non etiam is qui possidet titulo lucratiuo.

D. de

D. de vsur. l. fructus. 45. dictum est de bona fidei possessore. * A quo fructuarius dicitur. §. is vero. distinguitur: quia fructus bonæ fidei possessori acquiruntur, quomodocumque & per quemcumque separati à fundo sint: fructuarius autem fructus suos non facit, nisi ipse eos percipiat. §. is verò. & D. quib. mod. vsufruct. amitt. l. si fructuarius. 13. & de vsur. l. qui scit. 25. §. penult. vel saltem alius eius nomine: quia qui per alium facit, per se facere videtur. C. de vet. iu. enucl. l. 1. §. cumque hæc materia. vers. omnia enim. Fructuario similis est colonus, qui similiter non lucratur fructus, nisi ipse eos perceperit: ideoque fructibus à fure perceptis, non habet contra eum conditionem furtiuam. D. locati. l. cum in plures. 60. §. messem. quia hæc actio soli domino competit. D. de condict. furt. l. 1. Nec obstat l. si apes. 26. ff. de furt. quia ibi non dicitur fructus, quos fur percepit, factos esse coloni: sed eius interesse fructus non esse surreptos, quia nisi surrepti fuissent, eos percipere potuisset: & quam primum eos percepisset, eorum dominium acquisuisset. hoc autem additur, quoniam actio furti datur ei, cuius interest furtum non fieri, quamuis dominus non sit. §. de oblig. quæ ex delic. nasc. §. furti autem actio. Sed differentia inter fructuarium & colonum est: quod fructus pendentes non pertinent ad heredem fructuarij, quia eius morte vsufructus finitur. §. de vsufu. §. finitur. ad heredem autem coloni pertinent, & intra tempora locationis colo-

§ in pe-
cudum.

§. sed si
gregis.

§. th. fan.
195.

nus decesserit, quia hæres in cōductione suc-
cedit. J. de locat. §. ult. ¶ His expositis de per-
sonis fructus percipientibus, id est, de bonæ
fidei possessore, de colono, & de fructuario,
Imp. de ipsis fructibus duo notat. Vnum est
in §. in pecudum. quod licet fœtus sit in fru-
ctu pecudum, non minus quàm lac, pilus, &
lana, tamen partus ancillæ non est in fructu.
Rationem affert: quia cum natura omnes re-
rum fructus in gratiam hominis producat,
absurdum videtur, hominem in fructu esse,
propterea quod inter fructum, & eum qui
fruitur, naturalis distinctio est. & hoc est,
quod ait Iuriscōsultus in l. v. c. 68. in prin-
cipio de rei vend. in hominis fructu hominem
esse non posse. Alia ratio affertur in l. ancil-
larum. 27. ff. de hæredit. petit. quia non solent
in hunc finem parari ancillæ, ut parant, sed ut
feruiant. * Alterum est in §. sed si gregis. quod
licet fructuarius sit dominus fœtus, tamen
qui rsum fructum gregis habet, si grex mor-
te quarundam ouium deminuat, in earum
locum alias ex eo fortu substituere, atque ita
gregem supplere debet: qua ratione fit, ut
eius fœtus, quem in locum mortui capitis
substituit, dominium amittat. D. de usufru-
ctu. l. vel inuulium. 69. & l. quid ergo. 70. §.
ult. & ad J. C. Trebell. l. de dō. 22. §. 8. heredi-
tatem. Ratio autem huius submissionis est:
quia fructuarius recte colere, & tanquam
bonus paterfamilias uti debet: ad boni autem
paterfamilii officium pertinet, ut ex fortu gre-
gem suppleat. quod Pœta respexit illo loco,
§. siatura, res n. suppleat. ¶ Nonus acquire-
di modus est inuentio thesauri. Hoc loco the-
saurus accipitur in significatione propria,
pro

prout definitur. Ver^o depositio pecuniæ, cuius memoria non extat, adeo vt dominum non habeat. D. de acq. rer. dom. l. numquam. 31. §. 1. vel depositiua pecunia, quæ longa vetustate competentem dominum amisit. Cassiod. libro 6. Variar. cap. 8. Quapropter hic habet locum ea regula tradita in §. fenæ. Quod nullus est, naturali ratione occupanti conceditur. alibi thesaurus improprie dicitur, qui centum dominum habet, vt in l. thesaurus. 1. §. ff. ad exhib. & in l. peregrè. 44. in princ. ff. de acqu. possell. Iam vero de thesauro, qui nullius est, duæ distinctiones adhibentur. I. Aut aliquis thesaurum inuenit in loco suo; aut in loco diuini iuris, vt sacro, vel religioso; aut in loco alieno; aut in loco publico, vt fisci, vel ciuitatis. II. Inuentor vel quæruit thesaurum, vel casu fortuito illum inuenit. sed in suo tantum licet thesaurum quærere, & quidem ita vt à magicis artibus abstineatur: in loco alieno, vel sacro, vel religioso thesaurum nullo modo quærere licet. C. de thesau. l. vn. ideoque thesaurus dicitur esse fortuna: donum. D. de acqui. rer. dom. l. si is qui 63. §. 1. seu Dei beneficium. d. l. vn. His distinctionibus præmunitis, notentur sequentes regulæ. I. Qui in suo fundo thesaurum siue data opera, siue fortuito inuenit, totum iure naturali sibi acquirit. §. thesauros. II. Qui in loco publico, aut fiscali, aut sacro, aut religioso ad se non pertinente inuenit, si casu fortuito, dimidiam partem lucratur, alteram dimidiam fisco restituit. D. de iu. fi. l. 3. §. pen. si data opera, totum fisco restituit, arg. d. l. vn. III. Qui in loco religioso ad se pertinente inuenit, si casu fortuito, totum: si da-

ta opera, nihil lucratur, sed fisco restituit. d. §. thesauros. d. l. vn. IV. Qui in loco alieno inuenit, si casu fortuito, dimidiam partem sibi retinet, alteram dimidiam domino soli restituit: si data opera, nihil lucratur, sed totum domino soli restituere cogitur. d. §. thesauros. d. l. vn. V. Qui partem ad fiscum, vel ad dominum soli pertinentem supp. init, partem suam perdit, ac totum thesaurum fisco, vel soli domino reddere compellitur. d. l. 3. §. pen. & Nou. Leo. §. 1. Primo & secundo casu thesaurus conceditur inuentori. Tertio casu diuiditur inter inuentorem & dominum soli. Quarto casu similiter diuiditur inter inuentorem & fiscum vel ciuitatem. §. thesauros. Vbi Imp. notat non licere in loco non suo thesaurum data opera quærere, nec aliter inuentorem acquirere partem inuenti thesauri, quàm si fortuito inuenerit. Verùm ei, quod dicitur in hoc §. thesaurum, in religioso loco inuentum concedi inuentori, repugnat constitutio Divorum fratrum, quæ dimidiam partem thesauri tribuit inuentori, alteram dimidiam fisco. D. de iu. fi. l. 3. §. penul. Nisi dicamus hunc §. esse intelligendum de loco religioso pertinente ad ipsum inuentorem, dictam verò constitutionem loqui de alio loco religioso, in quo inuentor nihil iuris habet. ¶ Decimus acquirendi modus est traditio, & quasi traditio, quæ est domini acquirendi modus respectu accipientis, non respectu tradentis. De vera traditione, tria à Iustin. considerantur, nempe res tradita, causa traditionis, & persona tradens. De re tradita notetur, omnem rem corporalem posse tradi. nec tantum rem mobilem, sed etiam

§ per traditionem.

etiam immobilem, siue sit prædium Italicum, siue tributarium, siue stipendiarium. §. per traditionem. res autem incorporales propriè non tradi. ff. de acquir. rer. dom. l. seruus. 43. §. 1. Prædium tributarium dicebatur, quod principi tributum pendebat: stipendiarium, ex quo stipendium, quod (Theophilo hîc auctore) tributo lenius erat, populo Romano persoluebatur. Vtiusque generis prædia erant in prouinciis: nam prædia Italica erant à tributis & stipendiis immunia. De causa traditionis notetur, neque nudam, id est, causa destitutam traditionem transferre dominium ff. cod. l. nunquam. 31. in princip. neque causam quancumque sufficere, vt traditio dominium transferat. quædam enim ad hoc non sunt idoneæ, vt depositum, & commodatum: aliæ sunt idoneæ, vt mutuum, venditio, permutatio. d. §. per traditionem vers. sed si quidem. * De ven- §. vedita.

ditione autem specialiter Imperator notat, vt dominium in emptorem transferatur, non sufficere traditionem & causam, id est, quod ex causa venditionis res tradita sit emptori, sed insuper requiri, vt emptor venditori pretium soluerit, aliòve modo satisfecerit, aut venditor eius fidem secutus sit. j. venditæ. vbi inter modos satisfaciendi ponitur, si emptor venditori expromissorem dederit, id est, reum, qui pro se obligetur. Nam qui pro alio sit reus, ita vt ille, pro quo expromittit, non teneatur, dicitur expromissor. D. de dolo. l. 7. §. seruus. & de cond. caus. da. l. 4. cum sim. dicitur etiam reus. D. de pignorib. act.

*§. nihil
autem.*

act. l. si rem alienam. 9. §. omnis. & de iud. dot.
l. §. §. sed si pater & quar. rer. act. non
dat. l. 1. §. exceptionem. Quod si alienæ obli-
gationi accedat, vocatur ad pronuntior. D.
solu. matrimonio. l. si verò. 64. §. sed et si
reum. & de verbor. obi. g. l. §. §. satis acce-
ptio. & de solut. l. in emul. 4. §. 1. vel si te-
nissior. 7. de fideiuss. in pte. Den que de per-
sona tradente notat Imp. nihil referre, utrum
dominus (subaudi, cui non sit iure interdi-
cta rerum alienatio, quia de re dicitur 7. tit. 8.)
an eius voluntate alius, ut procurator re tra-
dat hinc enim obtinet ea regula. Qui per alium
facit, per se facere videtur: Quinimo pro-
curator non solum potest rem à domino ven-
ditam tradere, sed etiam ipse vendere & tra-
dere, dummodo vel speciale ad vendendum
mandatum habeat, vel generale mandatum
cum libera administratione. §. nihil autem.
alioqui simplex generale mandatum non tri-
buit procuratori facultatem res alienandi. ff.
de procurator. l. procurator totorum. 63. vide
cent. 2. q. 47. Speciale mandatum indicatur
in contextu illis verbis, *cui eius rei poss. sibi per-*
missa sit, id est, cui à domino specialiter per-
missum est de possessione rei disponere, atque
eam alteri tradere. Generale autem manda-
tum significatur illis verbis, *si cui libera uni-*
uersi rerum negotiorum admin. sit. atque permissa fuerit.
§. interdum mādato 60. ¶ Quasi traditionū autē quatuor
genera hinc proponuntur. Primum genus est
traditio precedens ex causa ad dominium
transferendum non idonea, verbi gratiā, rem
tibi tradidi ex causa depositi, postea tibi ven-
didis, huius rei dominium acquis sine noua
traditione, quasi tradita sit ex causa vendi-
tio

tionis. cum antea tradita fuerit ex causa de-
positi. §. interdum quia breui manu videris
rem ex causa depositi restituisse, & ex causa
emptionis recepisse. argum. l. singularia. i. §. 13.
de reb. cred. * Secundum genus est, si quis tra- §. item si
dat clauis horrei, vel cellæ vinariæ, quæ in quis mer-
conspectu sit: hæc enim est quasi traditio fru- ces.
menti, aut vini. §. item si quis merces. & ff. de
contrahend. empt. l. clauibus. 74. & de acqu.
posseid. l. i. §. penult. * Tertium genus est tra- § hoc am
ditio missilium, quæ proiciuntur, vt occupan- plus.
tium fiant. non enim propriè & verè tradun-
tur ei qui occupat, sed ratione proiectionis
quasi traduntur. §. hoc amplius. Nota impe-
ratorem loqui de pecuniis, quas consules &
prætores initio magistratus spargere in vul-
gus solebant. Quod fieri prohibetur. l. 2. C. de
consulib. * Quartum genus tertio simile est, § quæ
cum dominus rem suam habet pro derelicto, ratione.
nam hæc similiter conceditur occupanti §. pe-
nult. * Hic Iustin. notat ea non haberi pro
derelictis, quæ naufragij vitandæ causa in ma- §. ult.
re proiciuntur. (excipe nisi derelinquendi
animo iacta fuerint. ff. de furtis. l. falsus. 43.
§. pen.) & ea quæ domino infesto de thetha cura
rente cadunt. Exposui cum Iustin. decem mo-
dos dominij iure gentiū acquirendi. Sed in hi
videntur posse artificiosius ad quinque genera-
les referri. Primus generalis modus est. Oc-
cupatio. occupantur autem, vel quæ sunt
nullius (vt feræ. §. feræ. & sequentibus in-
uenta in littore maris. §. item lap. li. the-
sauri. §. thesauros. insula in mari nata. §. in-
sula. & habita pro derelictis. §. quæ ratio-
ne) vel quæ ex hostilibus in bello capiuntur.
§. item ea. Secundus generalis modus est
fru

fructuum ex re aliena perceptio. §. si quis à non domino. & §§. seqq. Tertius generalis modus est accessio, qui diuiditur in septem genera. I. Genus accessionis est, quia partus sequitur ventrem. §. item ea. II. Genus est, ratione fluminis, id est, alluionis. §. præterea. vel insulæ. §. insula. vel aluei. §. quòd si naturali. III. Genus est, cum materia cedit formæ, aut forma materiæ. §. cum ex aliena. & §. seq. IV. Genus est, quo intextum cedit vestimento. §. si tamen. V. Genus est, quo adiunctum cedit subiecto: (vt solo cedunt ædificia. §. cum in suo. & §. seq. plantæ. §. si Titius. & sara. §. qua ratione. Chartæ autem cedit scriptura. §. litteræ.) vel subiectum cedit adiuncto, vt scriptura & tabula picturæ. §. si quis in Mena. Quartus generalis modus est confusio. §. si duorum. vel commixtio. §. quod si frumentum. Quintus & vltimus generalis modus est, traditio. §. per traditionem. & §§. seqq. vel quasi traditio. §. interdum. & sequentibus usque ad finem titul.

EX HOC titulo colliguntur triginta quatuor axiomata.

1 Nemo ad litus maris accedere prohibetur, dummodo ab ædificiis ibi positis abstinereat. §. 1.

2 Cuius est populo licet in flumine piscari. §. flumina. vel nauigare, & naues ad ripas appellere, funes arboribus ibi natis religare, & vnus in his reponere. §. riparum.

3 Cuilibet licet in litore casam ponere, in quam se recipiat, retia siccare, & ex mari deducere. §. littorum.

4 Quod est diuini iuris, nullius est. §. nullius.

§ Res

5 Res sacre regulariter alienari nequeunt.

§. sacre.

6 Diruta ade locus sacer manet. dict. §. sacre

7 In re communi, si ad suum vsum transferatur, melior est conditio domini facientis, quam prohibentis. contra, si quid noui fiat, melior est conditio prohibentis. §. religiosum.

8 Ratihabitio comparatur mandato. d. §. religiosum. Coniun. l. ult. C. ad S. C. Ma. ed. & l. donationes quas parentes. 2 §. C. de donat. int. vir. & vxor.

9 Qui in muros ciuitatis delinquant, capite puniuntur. §. sanctæ. Coniun. l. ult. D. de rer. diuis.

10 A vetustioribus est inchoandum. §. singulorum.

11 Ius gentium vnâ cum genere humano productum est. ius autem ciuile tunc esse cœpit, cum ciuitates condi, magistratus creati, & leges scribi cœperunt. dict. §. singulorum.

12 Quod nullius est, naturali ratione occupanti conceditur. §. feræ. & §. insula.

13 Naturalem libertatem animal recipere intelligitur, cum vel nostros oculos effugit, vel difficilis est eius persecutio. dict. §. feræ.

14 Animal videtur animum reuertendi desinere habere, cum reuertendi consuetudinem deseruit. §. pavonum.

15 Si res ad pristinam materiam reduci possit, forma cedit materiae. sin minus, materia cedit formæ. §. cum ex aliena.

16 Accessorium, licet pretiosius, cedit prin

principali. §. si tamen.

17 Extinctæ res vindicari non possunt, sed male fidei possessoribus condici possunt. d. §. si tamen.

18 Alia iudicis officio, alia potestate actionis continentur. §. quod si frumentum. Contin. §. si cui fundus. §. de legatis.

19 Solo cedit, quicquid inædificatur. §. cum in suo. & §. seq. vel plantatur. §. si Titius. vel feritur. §. qua ratione autem.

20 Qui est dominus ædificij, non continuo est dominus materiæ. dict. §. cum in suo.

21 Nemo cogitur tignum alienum adibus suis iunctum eximere. dict. §. cum in suo.

22 Sublata causa impedimenti, tollitur impedimentum. d. §. cum in suo.

23 Qui in alieno solo sciens ædificat, donare censetur. d. §. ex diuerso.

24 Ratio non permittit, ut arbor alienius esse intelligatur, quam in cuius fundum radices egit. d. §. si Titius.

25 Scriptura cedit chartæ. §. literæ.

26 Tabula cedit picturæ. §. si quis in aliena.

27 Bonæ fidei possessor fructus perceptos lucratur, si aut titulo oneroso possideat, aut sint fructus industriales, aut eos consumpserit. §. si quis à non domino.

28 Absurdum est. hominem, cuius gratia natura omnes fructus producit, in fructu esse. §. in pectudum.

29 Fructuarius rectè colere, & quasi bonus paterfamilias vti debet. §. sed si gregis.

30 Thesauros tantum in suo fundo quærere licet. §. thesauros.

31 Nihil est tam conueniens naturali æquitati, quam voluntatem domini rem suam ad alium transferre volentis, ratam haberi. §. per traditionem.

32 Domini patientia pro traditione habetur. §. interdum.

33 Traditis horrei clauibus, merces, quæ in horreo sunt, traditæ censentur. §. item si quis merces.

34 Occupanti conceduntur missilia. §. hoc amplius. & habita pro derelicto. §. qua ratione verius.

De rebus corporalibus & incorporalibus.

TIT. III.

EXpositis modis acquirendi iure gentium, consequens esse videbatur, vt explicarentur modi ciuiles. sed Imp. priusquam hoc faciat, nouam rerum diuisionem in incorporales & corporales declarare, vult, ac potissimum agere de rebus incorporalibus, quæ in iure consistunt, & declaratione hoc loco egent, propterea quod iure gentium tantum res corporales acquiruntur, iure autem ciuili etiam incorporales. Res corporales sunt, quæ sui naturâ tangi possunt; incorporales, quæ sui naturâ tangi non possunt. *Tangere enim* (vt inquit Lucret.) *& tangi nisi corpus nulla potest res.* ex accidenti autem fieri potest, vt res corporalis à nobis tangi nequeat propter

propter nimiam distantiam, vel aliud impedi-
 mentum: vt astra, & res in mari demersæ.
 Res corporales aut sunt genera, vt homo, au-
 rum: aut species, vt Stichus, hoc aut uin. Hinc
 in l. 1. §. & omne. D. ad leg. Falcid. dicitur
 corpus esse certum, aut incertum. nam cor-
 pus certum est species: incertum est genus.
 Rursus aut sunt immobiles, vt fundi, & æ-
 des: aut mobiles, quæ vel mouentur à semet-
 ipsis, & vocantur se mouentes, vt serui, equi,
 boues: vel mouentur tantum ab aliis, & ap-
 pellantur propriè mobiles, vt aurum, liber,
 vestimentum. D. de ædil. edic. l. 1. in princ. &
 C. de sacrosanct. eccles. l. si quis donauerit
 15. in princ. & de iur. dot. l. pen. in princ.
 & de quadrienn. præscript. l. 2. & l. 3. §. quæ
 omnia. & de donat. l. sancimus. 34. §. fin
 autem. Res incorporales partim extra ius
 consistunt, partim in iure. Et quidem ea
 quæ extra ius consistunt, partim sunt cor-
 poralia, vt homo, aurum: partim incorpo-
 ralia, vt angeli. quæ uero in iure consi-
 stunt, omnia sunt incorporalia, vt heredi-
 tates, obligationes, & seruitutes. Verum de
 hereditatibus agetur, ubi explicabuntur mo-
 di civiles, quibus per vniuersitatem acquiri-
 tur: de obligationibus autem in posteriori
 parte tractatus de rebus; nunc enim versa-
 mur in priori parte, quæ est de dominio: &
 in præsentia loquimur de rebus, quæ acqui-
 runtur, mox dicturi de modis acquirendi.
 Seruitus est uocabulum homonymum, quod
 aliter sumptum fuit superiori libro, aliter
 accipitur in præsentia. ibi persona seruiebat
 domino: hic persona vel res seruit non do-
 mino: hic enim obtinet regula illa. Nemini
 res

res sua seruit. ff. si vfusfr. petat. l. 5. in prin. In omni seruitute sunt duo termini, seruiciens & dominans: ac respectu quidem seruientis dicitur propriè seruitus, respectu autem dominantis appellatur ius. Seruitutum duo sunt genera. nam aliæ sunt seruitutes reales siue prædiales: aliæ personales. Quamquam interdum seruitutis vocabulum angustius sumitur pro seruitute reali, vt in rubric. ff. de seruitut. & in l. locare. 44. ff. locati. De seruitutibus realib. dicitur tit. prox. de person. alib. verò duob. tit. seqq. quarto, & quinto.

*De Seruitutibus.***TIT. III.**

PRædium est res corporalis immobilis & vel est vrbani, vel rustici. quæ duo prædiorum genera non loco, sed materia & qualitate discernuntur. nam prædium vrbani dicitur omne ædificium quocumque loco habitandi causâ exstructum: cetera sunt prædia rustica, vt agri, horti, villa fructuaria, stabula ab ædibus separata. Area verò, & stabula ædibus iuncta, non per se prædiis vrbani adnumerantur, sed meritò ædium, quibus accedunt. Vtrumque igitur prædij genus tam in vrbe, quàm extra urbem esse potest §. 1. & ff. communia præd. l. 1. in princ. & in quib. caus. pign. tacitè contrah. l. 4. §. 1. & de verb. sign. l. vrbana prædia. 198. Seruitus prædialis est, qua prædium alicuius alieno prædio seruit. id vocatur prædium seruiciens: hoc verò, prædiū dominans, vel (vt Iuriscôn-
sulti

saluti loquuntur) prædium iure superius. ff. de seru. præd. urb. l. cuius. 24. Atque hæc prædia necesse est pertinere ad diuersos dominos. §. ideo. & ff. quemad. seru. amit. l. 1. quæ (vt §. notaui) nemini res sua seruit. Vt autem prædium vel est urbanum, vel rusticum: ita etiam seruitus prædialis diuiditur in urbanam & rusticam. Urbana est, quæ debetur prædio urbano, veluti ne ædes vicinæ altius tollantur, & vt liceat tignum immittere in parietem vicini. Rustica est, quæ debetur prædio rustico, vt ius eandi vel aquam ducendi per fundum vicini ad fundum nostrum. Si prædium urbanum rustico seruiat, veluti vt per ædes ad fundum ire liceat, rustica seruitus est. contrà si rusticum seruiat urbano, veluti vt ex ædibus liceat aquam in vicini agrum prouicere, urbana seruitus appellatur. ¶ Quod ad seriem tituli attinet, Primò Imp. species seruitutum exponit: & initio declarat quatuor seruitutes rusticas, Iter, Actum, Viam, Aquæ ductum. Ad hoc principium tria notanda occurrunt. Vnum est, quod in his definitionibus ea tantum ponuntur, per quæ singulæ species inter se distinguuntur. quæ verò aut omnibus seruitutibus, aut saltem ei generi, sub quo definita species continetur (id est, rusticis, vel urbanis seruitutibus) communia sunt, à nobis suppleri debent, cum in contextu prætermittantur. Exempli causâ iter definitur ius eandi: apponitur autem hi per prædium alienum, quod est commune omnibus seruitutibus: & deberi fundo, quod omnibus seruitutibus rusticis commune est. Alterum est, quod in actus definitione dicitur esse ius agendi

Princ.

agendi iumentum vel vehiculum. vbi rectè Imper. vitur particula disiunctiua *vel*, non coniunctiua & : quia potest actus constitui ita angustus, vt tantum iumentum illac duci possit, non etiam vehiculum. ff. de seruitut. l. si tam. 13. Tertium est, quod distinctio inter viam & actum obscura est, nec sine magna attentione ex definitionibus in contextu datis colligitur. etenim ei qui viam habet, non plus tribuitur quàm vt habeat ius eundi & agendi. quod enim additur, *ambulantí*, non videtur differre à iure eundi. Notandæ igitur sunt differentie inter has duas seruitutes. I. Differentia est, quæ ex contextu colligitur, si accuratè perpendatur : quia via in se continet actum, & iter : actus verò in se non continet iter. quamuis enim is qui actum habet, etiam iter habeat : tamen hoc non fit ex eo quòd appellatione actus etiam iter contineatur ; sed sit ex præsumpta voluntate eorum, qui seruitutem constituerunt, id est, quia actus plus in se continet quàm iter ; siquidem plus est ire cū iumento vel vehiculo quàm sine iumento & sine vehiculo, cui autem conceditur quod est plus videtur etiam concedi quod est minus. Quare si tibi constituā actum, expresse concedo actum, tacite iter. si verò viam tibi cedam, tam iter quàm actum expresse tibi concedo. II. Differentia est, quòd via non potest esse tam angusta, vt vehiculum transire nequeat ; actus autem potest esse ita angustus. d. l. si tam. III. Differentia est, quòd is, qui habet actum, non potest lapidem trahere, aut tignum, nec huiusmodi rebus ferre : cū ita, qui viam habet ; hæc omnia facere possit. ff. de seruit. præd. rustic. l. 7. IV. D. F.

§. I.

ferentia est, quòd si in servitute constituen-
da non fuerit latitudo actus aut viæ expressa;
actus latitudinem arbitet definit, viæ autem
latitudo ipso iure definita est, videlicet octo
pedum in porrectum, sedecim in anfractum,
id est, vbi via flectitur. ff. eod. l. viæ. §. l. cer-
to. l. 3. §. latitudo. ¶ Deinde in §. 1. tractat
de servitutibus vrbis, declarans earum
definitionem, etymologiam, & species. De-
finitio est, *quæ adificiis inharant*, id est, quæ
præstantur prædiis vrbis, vt §. expolui.
Etymologia est, quod dicuntur servitutes vr-
banæ, quæ debentur ædificiis, quia omnia
ædificia (sub habitandi causâ extructa, vel
his iuncta. D. in quib. caus. pign. tac. con-
trah. l. 4. §. 1.) appellantur prædia vrbana,
vt paulò antè docui. Species, quæ hic enu-
merantur, sunt sex. I. Vt vicinus (id est, vi-
cini ædificium) onera vicini (id est, prædij
ad vicinum pertinentis) sustineat. II. Ius
immittendi tignum in parietem vicini. III.
Vt vicinus stillicidium aut flumen recipiat.
differunt autem stillicidium, & flumen: quia
stillicidium de alto cadit, flumen de plano
fluit. ideòque fluminis servitus grauior est. ff.
de servit. præd. vrb. l. servitutes. 20. §. pen.
IV. Vt stillicidium vel flumen non recipiat.
hæc servitus est utilis, vbi est aquæ inopia,
vt in Ægypto. nam mihi utile est, vt vicinus
ex suo tecto stillicidium non recipiat, quò
magis ego possim recipere in meam cister-
nam. V. Ne quis altius ædes tollat. VI. Ne
quis luminibus vicinarum ædium officiat.
hæc autem servitus à præcedente differt
quia interdum officit aliquis luminibus vi-
cini, non solum altius ædes tollendo, sed

etiam deprimendo, veluti si per radiorum re-
percussionem lumen ad vicini aedes perue-
niebat. de seru. præd. vrb. l. si arborem. §. 6. §.
interdum. ¶ Post hæc Imp. in §. inter. redit ad *§. inter.*
seruitutes rusticas. Et quia §. in principio ti-
tuli proposuit eas de quibus nemo dubitauit,
ideirco nunc proponit, quæ sunt al. quo
modo dubiæ, & videri possunt esse potius iura
personalia, quàm iura prædiorum. ff. de seru.
præd. rustic. l. 6 & de alim. leg. l. Mela 14. §. ult.
Ideirco ait quosdam rectè putare has esse ser-
uitutes rusticas, his verbis indicans non om-
nes Iure consultos in hoc consensisse. Hæ ve-
rò sunt quinque seruitutes: nimirum aquæ
haustus, & ceteræ in contextu enumeratæ,
quæ omnes seruitutes sic accipi debent, vt
constitutæ sint in gratiam vicini prædij: alio-
qui non essent seruitutes prædiales, sed iura
personalia. exempli causa: habeo aquæ hau-
stum ex tuo fundo ad agrum meum irrigan-
dum, vel pecoris ad aquam appulsum, vt pos-
sin habere pecus agri stercorendi causâ. ¶ Huc
vsque dictum est specialiter & seorsim de
vrbanis, & de rusticis seruitutibus. quæ verò
deinceps tradentur, vtrique seruitutum ge-
neri communia sunt. Secundò igitur Imp. in
§. pen. docet, cur hæc seruitutes prædio-
rum appellentur. Ratio autem est, quon-
iam sine prædij constituti non possunt. Nemo
enim potest acquirere seruitutem vrbani
nisi habeat prædium vrbani: vel si vrbani-
tatem rusticam, nisi habeat prædium rusticum.
Cui non addit Imperator (quemadmodum nec
Iurisconsultus in lege 1. §. 1. D. de iur. præd.
neimnem posse præstare seruitutem rusti-
cam vel vrbani, nisi rusticam vel vr-

§. ult.

banum prædium habeat? Quia servitutum appellationes sumantur à prædis dominantibus, non à seruiantibus. Porro sicut in servitutibus requiruntur duo prædia dominans, & seruiens: ita etiam requiruntur duæ personæ, quia (vt supra exposui) ea prædia non possunt esse eiusdē domini. ¶ Tertio in §. vii. declarat modos constituendarū servitutū. In summa hi modi referuntur ad duo genera, vel enim servitutes cōstituuntur inter viros, vt pactionibus, atque stipulationibus; vel in vltima voluntate, veluti si cui seruitus in testamento legetur. De pactionibus & stipulationibus duo notentur. Vnum est, servitutes consti- posse etiam aliis conventionibus, veluti per contractum emptionis & venditionis. si. de seru. l. vi. & si ser. vi. l. si à te. i. 6. Alterum est, quod hæ conventiones per se non constituunt servitutem, sed tantum parant obligacionem personalem ad servitutem constituendam: ceterum vt seruitus constituatur, requiritur quasi traditio, id est, usus ex parte dominantis, & cautio vel patientia ex parte seruiens. d. l. vi. & de ser. l. præd. rust. l. i. §. ult. & de act. emp. l. 3. §. si iter. Tertium est, pactionem sine stipulatione non sufficere ad parandam actionem. D. de pact. l. 7. §. sed cum nulla. Idecirco Imperator non tantum dixit *actio*, sed adiecit. *atque stipulationibus*. Suprà d. tis duobus modis servitutum constituendarum adde tertium nimirum per adiudicationem in iudicio familie erciscundæ. D. fam. l. erciscund. l. item Labeo. 22. §. sed etiam. vel communi diuidundo. D. communi. diuid. 7. §. l. i. E

EX HOC titulo colliguntur duo axiomata:

1 Cui plus conceditur, etiam plus concessum ceteris, vel itaque. Similis est regula, cui plus conceditur, quam minus concedi debet. 3. qui & ex quib. caus. man. non poss. §. ult.

2 Seruitutes sine praediis non consistunt. §. ideo.

De usufructu.

TIT. IV.

A Seruitutibus realibus transit a l. personales. Seruitus personalis est, qua res vel persona seruit personae, in cuius dominio non est, ut usufructus, usus, habitatio. In hoc tit. Imp. primo usufructum definit ius alienis rebus utendi fructu salua rerum substantia. Ait *ius*: quia seruitutes vocantur etiam iura 3. de reb. corpor. in fi. Ait *utendi fructu*, ut sciungat usufructum ab usu, qui est ius tantum utendi, non etiam fruendi: & ab habitatione, quae est ius habitandi, & similis est usu, quam usufructus, ut tit. seq. notat. Ait *alienis*: quia nemini res sua seruit. Alii usufructum putat l. 5. in p. l. hinc duo colliguntur. Vnum est, quod haec definitio non conuenit usufructui coniuncto cum proprietate, qui a Doct. vocatur usufructus cautius, & minus proprie dicitur usufructus. Alium est, quod haec definitio non conuenit usufructui earum rerum, quae usu consumuntur, quoniam etiam hic imp. proprie appellatur usufructus: quandoque enim is, cui usufructum habet, eius rei dominus est 3. l. t. §. constituitur & ff. de usufr. car. rer. quae usu consum. l. 7. Ait *rebus*. subau-

Princ.

di corporalibus : quia ususfructus est ius in corpore, ut mox subiiciet. Ait, *salua rerum substantia*. cum ut declarat ius & officium fructuarij, tum etiam ut aperitiùs distinguat verum usumfructum ab usufructu rerum quæ usu consumuntur. Ex d. definitione Imp. colligit corollarium, id est, ex vltima particula definitionis nam ususfructus est ius in corpore; ita ut proprietarius habeat dominium corporis, puta fundi; fructuarius autem habeat dominium iuris, id est, seruitutis. Hoc autem ius nittur corpore, ex quo fructus percipiuntur, adeo ut sublato corpore ususfructus intereat. D. l. 1. l. 2. ¶ Secundo in §. 1. declarat modos, quibus ususfructus constituitur. Constituitur autem iisdem modis, quibus seruitutes constitui §. diximus, id est, vel inter viuos, vel in vltima voluntate. quocirca huc transferri possunt, quæ notauimus ad §. vlt. tituli præced. ¶ Tercio in §. constituitur. docet, quæ res usumfructum recipiant & distinguit duo rerum genera. Alia namque in usu consistunt, id est usu non consumuntur, ut fundi, ædes; alia consistunt in abusu, id est, usu consumuntur, ut vinum, oleum, frumentum; vel quasi consumuntur, ut pecunia numerata; quæ licet usu non consumatur, tamen quasi consumitur. dum enim impeditur, ei perit, qui impedit, quamuis in sua substantia permanent. Adde tertium genus, eorum quæ nec omnino permanent, nec statim consumuntur, sed minui dicuntur in rub. ff. de usufructu ear. rer. quæ usu consum. vel min. quia paulatim atteruntur. ut vestimenta. In his rebus, quæ usu non consumuntur, verus & proprie dictus ususfructus constituitur. In his autem, quæ usu consumuntur, non

§. 1.

§. consti-
tuitur.

verus, sed quasi usufructus: propterea quod
fructuarius non vitur fructur saluâ substan-
tiâ, sed eam consumit: nec finito usufru-
ctu reddit idem corpus, si quidem illud con-
sumpsit, sed aliud eiusdem generis, quan-
titatis, & qualitatis, vel æstimationem. Un-
de si speciemus corpus, quod fructuarius
accipit, eius dominus est. Sed appellatur
fructuarius, quatenus hæ res in genere con-
sistunt: & restituens idem genus, aliquo
modo restituit quod accepit. Hic autem qua-
si usufructus senatusconsulto introductus
est: quod hanc formam dedit, ut fructua-
rius caueat se usufructu finito vel tantum-
dem, vel æstimationem restitutum, id est,
cum ipse fructuarius morietur, vel capite
minuetur quia his duobus solis modis hic
quasi usufructus finitur. ff. eodem titulo l. 7.
& l. quoniam 10. in princ. cum pluribus aliis
modis verus usufructus finiatur. §. §. prox.
Denique res, quæ minuantur, & paulatim
usu atteruntur, ut vestimenta, duobus mo-
dis spectari possunt, id est vel tamquam cor-
pora, vel tamquam quantitates. Priori ca-
su recipiunt verum vsum fructum, ita ut fru-
ctuarius usufructu finito restituat idem cor-
pus. Posteriori casu recipiunt quasi vsum
fructum, adeo ut fructuarius reddere debeat
aliud vestimentum eiusdem qualitatis, vel
æstimationem, ut hic, & ff. eo. l. sed si quid.
15. & §. & si vestimentorum & vsum fruct.
quem cau. l. 9. §. penult. Ceterum Imp. hoc
loco vestimenta posteriori tantum modo cõ-
siderat, & adiungit iis rebus, quæ usu consu-
muntur. ¶ Quarto in §. finitur. proponit se- §. finitur.

tur, hi vero sunt, I. Mors fructuarij: nam usus fructus est ius personale, quod non transit ad heredes, sed cum persona interit. II. Mors civilis, id est, maxima, vel media capitis deminutio. III. Si fructuarius debito modo non utatur. Primum enim uti debet tamquam bonus paterfamilias §. de rer. diuis. §. sed si gregis. Deinde uti debet eo modo, qui constitutus est, nam si utatur tamquam fructuarius, retinet usumfructum. Si vero quasi usufructuarius, ius suum amittit. ff. quibus modis usufructus amittit. l. is qui. 20. IV. Si fructuarius non utatur per tempus constitutum, id est, spatio 10. aut 20. annorum. C. de usufr. l. pen. Hic modus coniungi potest cum precedente. is enim, qui alio modo utitur, quam debet, id est, qui utitur quasi usufructuarius, non quasi fructuarius, non statim amittit usumfructum, sed post lapsum 10. annorum inter praesentes, aut 20. inter absentes. V. Cessio: fructuarius enim potest ius suum proprietario cedere. Sin autem extraneo cedat, nihil agit, id est, non transfert usumfructum ad eum cui cedit: quia usufructus, cum sit ius personale, non potest a persona ad personam transire. Ideo autem proprietario cedi potest, quia per cessionem, id est, cum a persona fructuarij transfertur, interit: cum autem interit, ad proprietatem reuertitur. j. h. t. §. ult. Vnde sciendum est, etiam cum fructuarius extraneo usumfructum cedit, usumfructum interire, & ad proprietatem reuerti. ff. de iure dot. l. si usufructus fundi. 66. Quod igitur Imp. ait, ab eo, qui usumfructum cedit extraneo, nihil agit, debet accipi limitate, id est, nihil agi in utilitatem & commodum eius cui ceditur, aliquid tamen agitur quatenus

t nus usufructus perit fructuario, & redit ad proprietarium. Similem locutionem habemus §. qui & ex quib. caus. manum. non poss. in prin. VI. Consolidatio, id est. cum usufructuarius acquirit proprietatem. quotiescumque enim usufructus cum proprietate coniungitur, omnino interit, quia ex vero & formali usufructu fit usufructus causalis, maxime improprie dictus. VII. Rei interitus, id est, corporis, ex quo fructus percipitur, & in quo usufructus inheret. §. h. tit. in prin. ¶ Quinto in §. ult. declarat effectum usufructus finiti. Hic notandum, aut finiri totum usufructum, ut quia unus est fructuarius, aut finiri partem, ut quia sunt multi fructuarii. constat enim usufructum diuiduum esse, & partes recipere. Priori casu inquit Imp. usufructum reuerti ad proprietatem, id est, ex formali fieri causalem. Posteriori casu pars usufructus, quam aliquis amittit, plerumque aliis fructuariis accrescit, ut explicatur in tit. ff. de usufruct. accresce.

Ex hoc tit. colliguntur 4. axiomata.

1 usufructus est ius in corpore, & eo sublato tollitur, in prin.

2 Usufructus a proprietate in perpetuum separatus esse non potest §. 1. vers. ne tamen.

3 Usufructus finitus redit ad suum principium, id est, ad proprietatem, a qua discesserat. d. §. 1. & §. ult.

4 Quae in abusu consistunt, id est. quae usu consumuntur, vel quasi consumuntur, non recipiunt verum usufructum. §. constituitur

De usu & habitatione.

TIT. V.

Princ.

§ 1. &
§ 99.

HVIUS titulus tres sunt partes : Prima pars est de usu. Usus autem est ius rebus alienis utendi, salva earum substantiâ. Notandum est, hanc servitutem, quam vocamus usum, & differre ab eo usu qui est pars usufructus. Unde ad §. pen. tituli præced. notavi, fructuarium, qui utitur, quasi usufructus, amittere usumfructum, licet usufructum retineat, si utatur tamquam fructuarius. ¶ In hac parte Imper. primò declarat similitudinem usufructus, & usus, quæ quidem duplex est: quoniam eisdem modis constituntur, & eisdem modis finiuntur. in princ. ¶ Secundò exponit harum servitutum differentiam : & initio summationem docet, usum minus continere, quàm usufructum. §. 1. in princ. Intellige hoc verum esse in iis rebus, quæ usu non consumuntur. nam quasi usufructus earum rerum quæ usu consumuntur, & earumdem usus, tantumdem iuris continent. ff. de usufructu rer. quæ usu consumuntur. l. §. §. ult. Deinde hanc differentiam latius explicat, singillatim considerans varias res, in quibus usufructus vel usus constituitur : ut fundum. d. §. 1. veris. nam is adles. §. item is qui ædium. servos, iumenta. §. item is ad quem. pecora, vel oves. §. sed et si. ¶ Ad §. 1. Nota primò, eum, qui fundi usum habet, non solum aliquid accipere ex oleribus, pomis, & cæteris in contextu enumeratis, sed etiam ex frumeto & oleo, ad suam necessitatem. ff. h. t. l. plenum. l. 2. §. 1.

Nota

Nota secundò, quòd dicitur fructuarius posse vendere, aut gratis concedere usum fructum, non sic accipi debere, quasi possit ius suum ad alterum transferre: quia hoc ius personale est, quod personam non exceditur: tantum igitur transfert facultatem percipiendi fructus: quæ facultas non est iuris, sed facti: proinde qui hanc facultatem habet, non est fructuarius: consequenter non ipse, sed fructuarij morte finietur ususfructus. ¶ Ad §. item is ad quem. Nota aliud esse locare operas serui ad opus faciendum: aliud esse conducere opus faciendum, & in eo opere faciendo uti operis serui: hoc enim usufructuario conceditur, illud verò denegatur. ¶ Ad §. sed et si pecorum. Nota primò, quòd pecorù appellatione contineantur etiam oves. d. t. l. plenum. §. sed et si pecorum. tamen hæc duo legata distingui, id est legatum usus pecorum, & legatum usus ouium: quia legatum illud plenius est, siquidem pecorum appellatio latius patet, quàm ouium. Nota secundò exceptionem ad id, quod ait Imp. usufructarium nõ uti lacte: quoniam modico lacte utitur. d. l. plenum. §. sed & si pecorum. ¶ Secunda tituli §. pen. pars est de habitatione in §. penul. Habitatio est ius habitandi in ædibus alienis, saluâ earû substantiâ. magis tamen in facto & in re ipsa, quam in iure personæ consistens. ff. de cap. man. l. pen. Habitatio hîc declaratur per distinctionem ab usufructu, & vsa. differt autè ab utrisque: I. Quia usufructus vel usus est merum ius, habitatio verò (ut modò dixi) magis in facto, quàm in iure consistit. II. Quia nõ amittitur non utendo, neque capitis deminutione. ff. eod. l. si habitatio. 10. in princip.

§. ult.

quibus modis 3. didicimus usufructum & usum amitti. III. Quāvis similior sit vsui, quā usufructui. d. l. si habitatio. in pr. tamen eo differt ab usu, & est similis usufructui, quod locari potest. d. §. pen. adhibito §. 1. §. cod. ¶ Tertia pars continet transitionem, in §. ult. ubi Imp. breui epilogo complectitur ea quæ proximè docuit, ac proponit quæ deinceps expositurus est.

Ex hoc titulo colligitur vnum axioma. Minus iuris est in usu, quā in usufructu.

De usucapionibus, & longi temporis possessionibus.

TIT. VI.

Transgreditur ad explicandos modos quibus rerum dominium iure ciuili acquiritur: quorum alij sunt particulares, quibus res singule acquiruntur, vt *usucapio*, *donatio*, *legatum* & particulare *fideicommissum*: alij vniuersales, quibus acquiritur vniuersitates bonorum, vt *hereditas*, *bonorum possessio*, *acquisitio per aggregationem*, *addictio bonorum*, qui eodem modi deinceps à Iuliano explicantur, sumpto initio à modis particularibus, propterea quod etiam modis iuris gentium s. expectari, particulares sunt. Primus particularis modus est *usucapio*. *Usucapere* est dominium possessione acquirere. nam *usus* hic significat possessionem, vt hinc verb. significatione patet. Itaque *usucapio* definitur. *Adiectio dominij per continuationem*

De vsucap. & longi temporis possess.

tionem possessionis temporis lege definiti. ff. h. t. l. 3. Dicitur *adiectio*: quia est alluioni similis, ut enim alluio paulatim & latente incremento agnis adiecit. §. de rer. diu. §. præterea. ita etiam possessio illa, per quam vsucapio procedit, paulatim dominium progressu temporis nobis adiecit videtur. Hinc est, quod nōdum perfecta vsucapione is qui vsucapit, quodāmodo pro domino habetur, & re quasi suam veditat actione Publiciana. §. de actio. §. namque si cui. Additur *per continuationem possessionis*: quia vsucapio continuatā, non interruptam possessionem requirit. ff. co. d. l. 3. l. possessio. 26. l. nunquam. 31. §. 1. Additur *temporis lege definiti*. hoc tempus in rebus mobilibus est triennium: in immobilibus est decennium inter præsentēs, aut 20. anni inter absentes. C. de vsucap. transform. l. vn. Ex hac rerum diuisione sumuntur duæ vsucapionis species, nempe vsucapio propriè dicta, & longi temporis possessio, seu longi temporis præscriptio. Vsucapio specialis est, qua res mobilis triennij possessione acquiritur. Longi temporis possessio seu præscriptio est, qua res immobilis possessione 10. aut 20. annorum acquiritur. Vtraque requirit bonam fidem, iustum titulum & possessionem non interruptam. Alia est longi temporis possessio seu præscriptio absque titulo: ex qua olim dabatur tantum exceptio, hodie etiam valis vindicatio competit, atque etiam hæc spatio 10. aut 20. annorum absoluitur: sed *vrile dominium tribuit, non directum*, ut vsucapio. ff. si seru. vindic. l. si quis diuturno 10. in prin. Hic igitur titulus inferbitur. De vsucap. nihil, §. q. d. si quis longi temporis possessionibus, vel præscriptionibus.

Princ.

nam utroque modo legitur. Intellige usufructiones rerum mobilium: longi autem temporis praescriptiones siue possessiones, id est, usufructiones rerum immobilium. Huius tituli partes quinque sunt. ¶ In prima parte. Imp. summam, & breuiter materiam usufructuonis enarrat in prin. titul. in quo tria tradit. Primum est origo usufructuonis, quae introducta est iure ciuili, id est, lege xii tab. Secundum est ratio, propter quam usufructio introducta fuit. non est autem introducta propter aequitatem naturalem, cui potius aduersatur, dum rem auferat domino inuito; sed propter aequitatem ciuilem, ne rerum dominia semper sint in incerto. D. de usurp. & usufruct. l. i. & ut sit aliquis litium finis. D. pro suo l. vi. in princ. Tertium est, quanam requirantur, ut usufructio procedat. Multa requiruntur, videlicet I. Ut usufructuarius rem acceperit, id est, ei tradita fuerit. II. Ut qui rem tradidit, non sit eius dominus: alioqui accipiens statim fieret dominus, nec egeret usufructuone. §. de rer. diu. §. per traditionem. III. Ut res sit tradita ex causa seu titulo idoneo, veluti ex causa venditionis, vel permutationis, vel donationis, id est, ex ea causa, ex qua si dominus tradidisset, dominium in accipientem transiisset. siue enim nulla sit causa, siue sit causa non idonea, puta depositi, vel commodati, usufructio non procedit. IV. Ut rem acceperit bona fide, id est, existimans se accipere à vero domino. Haec bona fides in emptore requiritur tam tempore contractus, quam traditionis. quod quidem speciale est in emptione: in aliis enim causis tantum traditionis tempore bona fides requiritur.

tur. D. pro empto. l. 2. in prin. Superueniens mala fides iure ciuili non impedit usucapionem bona fide ceptam. D. de acq. rer. domin. l. bonæ fidei. 48. §. 1. & C. de usucap. transfor. l. vn. §. hoc tantummodo. Sed iure canonico bona fides perpetuo requiritur in usucapien-
tibus, vel præscribentibus. ex. de præscript. c. ult. V. Vt rem possiderit per tempus lege statutum, id est rem mobilem triennio, rem immobilem 10. annis inter præsentēs, aut 20. inter absentes. His quinque requisitis, quæ in hoc principio habentur, duo addi possunt. VI. Vt res vitio careat. §. h. t. §. 1. & seqq. vsque ad §. error. Et VII. Vt possessio sit continuata, non interrupta. D. eod. l. 3. & l. nunquam. 31. §. 1. vt explicatur in §. diutina. ¶ In secūda à dicto §. 1. vsque ad d. §. 1. error. tractat de rebus quæ usucapi possunt, vel non possunt. Et primò in d. §. 1. excludit eas res, quæ non sunt in commercio, vt liberum hominem. & res diuini iuris: quoniā hæ non possunt usucapi. Secundò in eodem §. excludit seruum fugitiuum: quia res furti-
uæ non possunt usucapi, vt dicitur in §. seq. seruu. autē fugitiuus est aliquo modo furti-
uus, quia sui ipsius furtum facere dicitur. C. de l. i. fugit. l. 1. *Tertiò in §. furtiuæ. incipit §. furtiuæ
tractare de rebus furtiuis, aut vi possessis. Ac l. Generaliter docet, quo iure, & in quibus personis harū rerū usucapio prohibeatur: ac docet rerum furtiuarū usucapionē inhiberi lege duodecim tabularū, & lege Atinia. D. h. t. l. non solū 31. in prin. (legis Atiniæ verba re-
fert Gellius lib. 17. c. 7.) vi autem possessorū, lege Plautia, & Iulia. d. l. nō solum. §. si domi-
nus. (Plautiam tulit M. Plautius Silanus
iii

tribunus plebis, Cn. Pompeio Strabone. L. Portio Catone Oonfufibus: cuius meminit Cic. de respons. harusp. & pro Milone. ibique Alconius. Legis Iulæ tempus est posterius, & incertum.) hanc autem prohibitionem esse generalem, & in omnibus personis obtinere, atque adeo etiam in bonæ fidei possessionibus, nec longo tempore possederint. II. In §. vn. le. specialiter tractat de reb. mobilibus: de quibus dat regulam quod cum à non domino alienantur, plerumque sunt furtivæ, nec possunt vſucapi. & in seq. §. sed tamen. addit exceptionem, nisi quis re alienam bona fide (id est, putans se esse dominum) alienaverit. quod posse contingere docet propositis duobus exemplis. In priori exemplo, quod est in princ. paragraphi, alienans erravit in facto. In posteriori, quod est in vers. item si is erravit in iure. Vnde nota, tam iuris, quam facti ignorantiam excusare à dolo, & a furtivo, quod sine affectu furandi non committitur. Ac ne quis putet his solis casibus, quos proposuit, furtum non committi. & vſucapionem procedere, in vers. aliis. subiicit etiam aliis casibus id accidere, id est, plura alia exempla proponi posse, in quibus propter iuris, vel facti ignorantiam res non sit furtiva, ideoque vſucapitur. III. In §. quod autem. aliquando: specialiter loquitur de rebus immobilibus, ac docet has non posse surripi, id est, neque fundum, neque locum. Differt autem locus a fundo, ut pars à toto. ff. de verborum significat. l. locus. 60. Fundus proprie significat agium, & distinguitur ab ædibus, ut in §. constituitur. §. de vſufruct. Latius autem sumptus

§. unde,

§. sed tamen.
m. v. v.

§. quod
autem.

complectitur tam ædes, quàm agrum: ad-
 eo vi fundus in hac significatione idem sit,
 quod prædium. ff. eod. l. fundi. 111. atque
 in hac post.iori significatione hoc loco ac-
 cipitur. Nota quintò, cum dicimus res vi
 possèssas non possè vfucapi, intelligendum
 hoc esse de vi ablatiua, aut expulsiua, non
 de vi compulsiua. nam res, quam dominus
 vendere & tradere coactus est, à bonæ fi-
 dei possessore præscribi potest. C. de his quæ
 vi merùsue caus. l. 3. Nota sextò, cum qui
 vacuum possessionem ad se non pertinentem
 occupat, vim non facere, quamquam ex Iu-
 stiniani constitutione teneatur interdicto,
 vnde vi. C. vnde vi. l. ult. id-òque rem non
 fieri vitiosam, sed possè ab alio bona fide
 accipiente vfucapi. Quartò in §. aliquando.
 ostendit vitium furti, aut violentæ posses-
 sionis purgari, ita vt postea res vfucapi pos-
 sit, si in potestate Domini redierit, id est, si
 dominus eam iuste & tanquam suam nactus
 sit ita vt ei auelli non possit. ff. h. t. l. 4. §.
 tunc. * Quintò in §. res fisci excludit res fisci-
 ales, id est, iam fisco acquisitas. bona au-
 tem vacantia, quàmuis ad fiscum petrineant,
 tamen antequam fisco nunciata sint, vfuca-
 pi possunt. * Sextò in §. nouissimè. generaliter
 concludit rem, quæ vfucapitur, vitio vacare
 debere. Hactenus de rebus, quæ vfucapi
 possunt, vel non. ¶ In tertia partè, quæ est
 in §. error. tractat de causa, seu titulo, (vtrò-
 que enim vocabulo idem significatur) sine
 quo vfucapio nõ procedit. quod adeo verum
 est, vt Imp. dicat non sufficere titulum opi-
 natum: veluti si quis falsò putet se emitte,
 quod non emit. Accipe hoc dictum cum ex-
 ceptio

§. aliquan-
do.

§. res fisci.

§. nouissimè.

§. error.

§. diuti-
na.

§. inter.

§. pen.

§. ult.

ceptione, nisi iustam causam falsæ illius estimationis habuerit: tunc enim vsucapier pro suo. ff. pro emptore. l. quod vulgò i. r. & pro suo l. pen. §. ult. ¶ In quarta parte loquitur de continuatione possessionis: quia iam dixit requiri possessionem non interruptam. docet ergò morte vsucapientis possessionem non interrupti, sed continuari in persona hæredis: quia tempus, quo defunctus possedit, & tempus quo hæres possidet, coniunguntur. Ita vsucapio procedit, dummodo bonam fidem defunctus habuerit. nam quia bona fides initio vsucapionis requiritur, idcirco in defuncto, qui vsucapionem inchoauit, non in hærede requiritur. §. diutina. * & similiter docet, si vsucapiens id vendiderit, & emptori tradiderit, possessionem non interrupti, sed nihilominus vsucapionem procedere: quia tempus quo venditor possedit, & tempus quo emptor possidet, coniunguntur. Ita hoc etiam casu vsucapio procedit, si bonam fidem habuit venditor, quamuis malam fidem habeat emptor. §. penultim. In summa ergo possessio continuatur tam in persona succedentis in ius, ut hæredis quam in persona succedentis in rem, ut emptoris. ¶ In quinta parte, id est in §. ultim. speciale privilegium tribuit ementibus, vel ex alia simili causa accipientibus, rem alienam à fisco, vel principe, vel Augusta, ut vsucapione non egeat, sed statim pro dominis habeantur, & securi sint actione verò in eam rem domino, aut creditori cui pignoratata fuit, aduersus fiscum vel principis aut Augustæ domum, usque ad quadriennium cōcedit, non aduersus emptorē. Nota primò, hoc ius non habere locum in

in hereditate. D. de petit. hered. l. nec vllam.
 13. §. item si quis, sed in re particulari, quod
 Imperator in contextu indicat inquirens, *ut ci-
 piunt aliqui*, nam *ut aliud* est nota rei par-
 ticularis, ut in §. namque si cui. & §. quædam.
 j. de actionibus. & C. ad leg. Falcid. l. si ea.
 13. Nota secundo, quod est dictum, actio-
 nem dari intra quadriennium, non exclu-
 dere restitutionem in integrum, per quam
 actio quadriennij lapsu amissa, restitui po-
 test. C. de restitu. nil l. §.

Ex hoc tit. colliguntur 8. axiomata

1 Rerum dominia non debent esse incer-
 ta. in princ.

2 Qui sciens rem alienam vendit, vel ex
 alia simili causa tradit, furtum committit. §.
 vnde.

3 Furtum sine affectu furandi non com-
 mittitur. d. §. vnde. Coniun. §. placuit. & §. pen.
 j. de oblig. quæ ex delict.

4 Ignorantia iuris excusat à dolo. §. sed
 tamen. Coniun. l. 1. j. de vi bon. rap.

5 Rei immobilis furtum non fit. §. quod
 autem ad eas res.

6 Sublato impedimento, tollitur eius effe-
 ctus. §. aliquando. Coniun. §. furiosus. §. qui te-
 stam. tur. da. poss.

7 Error falsæ causæ usucapionem non pa-
 rit. §. error.

8 Auctoris possessio continuatur cum pos-
 sessione eius qui ab illo causam habet. §. diu-
 tina. & §. seq.

De donationibus.

TIT. VII.

Huius tituli duæ sunt partes. Prima est de donatione, quæ est secundus acquirendi modus civilis particularis. Altera est in §. vitæ. de iure quodam accrescendi, qui olim erat tertius acquirendi modus. Quod ad præteritam partem attinet, Donatio nihil aliud est, quam liberalis, id est, nullo cogente facta concessio. ff. h. t. l. donari. 2 §. in princ. & de diuersi. regul. iur. l. donari. 82. Porro donatio multis modis diuiditur. I. Alia est simplex, alia ob causam, veluti mortis causa, aut propter nuptias. II. Alia est omnino pura & simplex, alia sub conditione perficitur, alia sub conditione resoluitur, veluti si donator cenualuerit. D. h. t. l. 1. in princ. III. Aut fit mortis causâ, aut inter vivos. IV. Vel fit nudo pacto, vel stipulatione, vel contractu innominato, veluti, *te-
ro tibi d. cem, et eas roman* (nam hæc quoque vocatur donatio. C. de cond. ob cau. l. 2. & 3.) vel simplici traditione. Primo casu olim non dabatur actio donatario, hodie datur cōdictio ex lege, id est, ex l. si quis argentum. 2 §. sed si quidem. C. h. t. Secundo casu competit actio ex stipulatu. Nou. 162. cap. 1. §. 1. Tercio & quarto casu acquiritur dominium. atq; hi duo postremi casus soli ad hunc titulum pertinet. Oppono primò, quòd donare est perdere ff. hoc tit. l. 7. in prin. Respondeo donantem perdere, accipientem acquirere: idcirco respectu accipientis appellari modum acqui

acquirendi. Oppono secundo, quod traditio iure gentium transfert rei dominium. §. de rer. diui. §. per traditionem. male igitur traditio ex causa donationis hic numeratur inter modos acquirendi ciuiles. Respondeo, hoc ideo fieri, quia hoc iure utimur, ut iuris ciuilis sit, id est, quia non habet locum nisi inter ciues Romanos. quod non est ita accipiendum, quasi inter alias gentes non fiant donationes; sed quia ciuis Romanus res suas titulo donationis ad peregrinum transferre nequit. Similiter est contratio Vlpianus ait hoc iure nos uti, ut acceptilatio, quæ iure ciuili est introducta, sit iuriscientium, ideoque etiam seruo acceptum fieri posse. D. de accept. l. an inutilis. §. ultim. Est & alia ratio, cur donatio iuri ciuili tribuatur, quia olim insinuationem apud acta, & mancipationem desiderabat. C. Th. h. t. l. 4. §. 7. hodie insinuationem tunc demum desiderat, cum summam quingentorum aureorum excedit. C. eod. l. pen. Sublata est autem mancipatio, & certa solemnia verba, quæ in donationibus faciendis adhiberi solebant. C. eod. l. ultim. ¶ In hac parte Imp. I. donationem numerat inter modos acquirendi dominij. ¶ II. in versic. donationum. eam diuidit in duo genera: quia vel fit mortis causa, vel inter viuos. hæc verò, quæ fit inter viuos, subdiuidi potest in donationem simplicem, & eam quæ fit ob aliquam causam, puta propter nuptias. ¶ III. In §. 1. declarat mortis causam donationem, de qua nobis quætor tradit. Primum est definitio, videlicet quod mortis causa donatio est, quæ fit propter mortis suspicionem: ita ut non aliter

Prima.

§. 1.

aliter donator velit rem esse donatarij, quam si eo superstitie moriatur. Secundum est similitudo huius donationis, & legati quia humilissimo di donatio per omnia fere legatus comparatur. ver. hae mortis. nam & legatum dicitur esse donatio quaedam. j. de leg. §. 1. nec dubium, quin propter mortis suspensionem fiat. Ceteram notandae sunt duae praecipuae differentiae inter donationem mortis causae, & legatum. Differentia prima est, quod legatum sine traditione transfert dominium: donatio vero traditionem requirit ad hoc ut dominum in donatarium transferatur, & ab herede praestatur. j. de legat. §. 1. Altera differentia est, quod legatum est species ultimae voluntatis, & ut aliae ultimae voluntates, morte testatoris confirmatur. donatio vero mortis causae est actus inter viuos, qui in tempus mortis confertur, ita ut inter viuos res transferatur, quia donatarius rem accipit à donatore, ut hoc loco ait Imperator. ff. de reb. cred. l. non omnis. 19. in princ. & de mortis causa don. l. senatus. 35. §. sed mortis. & §§. seqq. & l. Scia. 42. §. ult. Tertium est effectus huius donationis: nempe donator praestert donatarium heredi, & seipsum donatario. ver. si. & in summa. Quartum est exemplum huiusmodi donationis petiti ex lib. 17. Odyssae. ver. si. sic & apud. §. IV. in §. alia. transit ad donationem simplicem, de qua quatuor docet. Primum est distinctio huius donationis à donatione mortis causa. Est autem distinctio multiplex. nam donatio illa mortis causae fiebat propter mortis suspensionem: haec autem simplex sit sine ulla mortis cogitatione. Rursus illa vocatur donatio mortis causae: haec appellatur donatio inter

§. alia.

inter viuos. Præterea illa comparabatur legatis: hæc omnino à legatis differt. quod Imperator significat illis verbis, *omnino non comparatur legatis*. sic enim legitur in duobus meis mm. ff. & rectè Theoph. ἀπὸ τοῦ ἑαυτοῦ τοῖς ἀλλοῖς οἷς. Denique illa poterat à donatore per poenitentiam reuocari: hæc non potest reuocari, nisi donatarius sit ingratus. Secundum & tertium sunt in versicul. perficiuntur, nempe quomodò hæc simplex donatio perficiatur, & quem effectū habeat. Inquit Imp. eam esse similem venditioni: quia sicuti venditio perficitur nudo consensu, & venditor cogitur rem tradere emptori, ita etiā donatio solo consensu perficitur, ita ut donator rem donatario tradere compellatur conditione ex lege, cuius s. mentionē feci. Caue autem hinc colligas donatorem de euictione teneri. non enim tenetur, nisi pacto ad id se obligauerit. D. h. r. & l. Arist. 18. §. vi. de edil. ed. l. ad res. 62. & C. de euct. l. 2. Quod igitur ad hoc donatio est similis venditioni: quia utraq; causam traditio sequi debet: sed eo differt à venditione, quòd non est opus, ut venditio apud acta insinuetur, donatio verò, si 500. aureos excedat, insinuationem requirit: alioqui si insinuata non sit, non valebit ultra 500. aureos. C. h. r. l. sancimus. 34. §. 1. & l. si quis argentum. 35. §. ult. Quod tamen patitur quoddam exceptiones. Excipiuntur enim donationes factæ ad redimentos captiuos, vel in milites à magistro militum collate, vel factæ ob donum instaurandum, item à principe in priuatum, vel à priuato in principem collatæ. C. h. r. d. l. sancimus. & l. p. n. & Nou. 52. cap. 2. Quæritur est in versificandum, quomodo.

& ob

*§. est &
aliud.*

& ob quam causam simplex donatio rescindatur. Inquit Imper. hanc donationem tantum ob donatarii ingratitudinem posse revocari. Nota primo, causas, propter quas donatarius tamquam ingratus donatione priuatur, expressas esse in l. ultim. C. de reuoc. donat. Nota secundò, solum donatorem posse donationem ex his causis reuocare, non etiam heredem eius. d. l. ult. ¶ V. In §. est & aliud. declarat donationem propter nuptias: in qua explicanda considerat tria tempora. Ex primo tempore habemus originem, nomen, proprietatem, & etymologiam huius donationis. Quod ad originem attinet, à iunioribus principibus introducta est. Ferretus Aurelium, Diocletianum, & Maximianum intelligit: Contius Constantinum, & sequentes Imperatores. Nomen est *donatio ante nuptias*, quod postea à Iustiniano mutabitur. Proprietas est, quòd hæc donatio habet in se tacitam conditionem *si matrimonium seu utrum fuerit*, quemadmodum & dotis causâ facta stipulatio. D. de pact. l. 4. §. huius. & de iur. d. t. l. stipulationem. 21. l. promittendo. 41. §. 1. vel acceptilatio. D. de eo. l. licet. 43. in princ. Etymologia perspicua est, quia tantum ante contractas nuptias fieri poterat. Ex secundo tempore in verò. sed primò. habemus emendationem Iustini, qui constituit, ut hæc donatio possit augeri stante matrimonio, si fortè contingit id tempus augeri. Intellige Iustinum priorem, Iustinianum nostrum autem, cum de patrem adoptivum cuius mentio fit in l. §. cæcus. §. qui restant. id non possit in nuptias vero secundus Iustiniani testatoris filius fuit, eique in imperio

rio successit. Ex tertio tempore in versic. sed nos habemus emendationem Iustiniani, qui constituit, ut stante matrimonio non solum possit augeri, sed etiam possit in totum constitui, si ante matrimonium constituta non fuit: & ut vocetur propter nuptias, non (ut olim) ante nuptias. nihilominus tamen in Nouellis sepe vocat donationem ante nuptias. Adde quartum & vltim. tempus, id est, nouissimam emendationem Iustiniani, qui constituit, ut hæc donatio propter nuptias omnino exequetur doti tam in quantitate, quam in partibus de lucro, quod coniux superflues facit. Nou. 97. Hæc dicta sint de prima tituli parte. ¶ In secunda parte, quæ est in §. §. vlt. Iustin. exponit modum quandam acquirendi per ius accrescendi. cum enim vnus ex dominis seruum vindicta vel testamento (adde, vel censu ex Vlp. tituli. de libertis, §. communem. hi namque erant tres legitimi modi seruorum manumittendorum. Theoph. in §. vltim. §. de libertis.) manumittit: quia nec pro parte socij manumittere poterat, nec seruus potest fieri pro parte liberi: ideo ipsius manumittentis portio accrescebat socio. Iustin. autem fauore libertatis constituit, ut seruus ad libertatem perueniat, & domino, qui manumittere noluit, partem pretij facta serui æstimatione secundum definitionem traditam in l. 1. §. ne autem. C. de commun. ser. man. soluat. ita hoc ius accrescendi, & hunc accrescendi modum sustulit.

Ex hoc tit. colliguntur 6. axiomata.

1. Omnibus recte attribuitur, quod plerique conuenit. §. 1. versicul. hæc mortis causa.

2. Quod

2 Quod semel placuit, amplius displicere non potest. §. al. x. Coniun. §. pen. j. de hered. qual. & §. quæ de fullone. j. de oblig. quæ ex delict. & l. Pomponius. 9. D. de neg. gest. & l. §. C. de oblig. & action.

3 Absurdum est donatorem à donatario iniuria, vel damno affici. d. §. al. x.

4 Nomina debent esse rebus consentanea. §. pen.

5 Exemplo pessimum est servum libertate fraudari, & manumittentem damno affici, non manumittentem lucrari. C. ult.

6 Multa contra regulas iuris, favore libertatis statuta sunt. d. §. ult.

Quibus alienare licet vel non.

TIT. VIII.

IN qualibet acquisitione tria spectantur: Res, quæ acquiritur: modus, quo acquiritur; & Personæ, sed personarum inspectio est bipertita: quia cum res ab uno ad alterum transfertur, ille dicitur alienare; hic acquirere. Quoniam igitur hucusque de rebus, & de modis (subaudi, particularibus) dictum fuit: consequenter in hoc titulo agitur de personis alienantibus, ac titulo seq. agetur de personis acquirentibus. Alienandi verbum in hoc titul. accipitur pro domini translatione, ut in l. 1. C. de fun. dota. interdum sumitur angustius pro venditione. j. de lega. §. si rem suam. & Cod. de iur. emphyt. l. 1. aliàs latius, ut etiam hypothecam, & plura alia complectatur. C. de reb. al. non alie. l. ultim.

Hic

Hic notandæ sunt duæ regulæ. I. Dominus rem suam alienare potest. §. de rer. diuis. §. per traditionem. & C. mandati. l. in re mandata. 21. II. Qui non est dominus, non potest rem alienare. C. de rei vend. l. 3. & l. cum à matre. 24. Vtraque regula patitur quasdam exceptiones. ¶ Primo itaque Iustin à prima regula *Princ.* excipit maritum, qui nullo modo (id est, neque muliere inuita, neque consentiente) potest alienare vel pignere prædium dotale, cuius dominus factus est causa dotis. Not 1. primò, rei dotalis dominium ciuile esse mariti, naturale mulieris. C. de iur. dot. l. pe. Nota secundò, nihil referre, utrùm sit prædium rusticum, an vrbani. D. de fun. dota. l. dotale 13. in pr. Quod si res dotalis sit mobilis, puto contra Bart. & DD. in l. 1. ff. solu. matr. eam posse à marito alienari, per tex. in l. res in dot. 42. ff. de iure dot. & in l. 1. C. de seruo pig. dato manum. quorsù enim lex Iulia specialiter prohibuisset fundum dotalem alienari, si in omnibus rebus dotalibus hæc prohibitio locum haberet? Nota tertio, hanc prohibitionem obtinere in prædio inæstimato, quod propriè dicitur dotale. C. de rei vxor. act. i. vnic. 8. & cum lex. velf. in fundo. æstimatum autem alienari potest, nisi electio sit mulieris, utrùm disempto matrimonio fundum petat, an æstimationem. D. de fun. dota. l. quod si fundus. 11. Nota quartò, lege Iulia maritum alienare fundum dotalem inuita muliere non posse: consentiente posse: obligare autem neque ea inuita, neque volente posse: quia mulier facilius consentit hypothecæ, quàm alienationi, argum. l. 4. in fin. D. ad S. C. Velleia. ex Iusti.

niani verò constitutione indubitanter tam alienationem, quam obligationem seu hypothecam prohiberi, siue mulier consentiat, siue dissentiat. Nota quinto, legem Iuliam locutam esse de marito, sed per interpretationem Iureconsultorum, produci ad sponsum D. de fundo. l. 4. Nota sexto, si mulier iurauerit se non impugnaturam alienationem vel hypothecam à marito factam, hoc iusiurandum iure civili nihil operari, quia contra legis dispositionem est interpositum. C. de legibus l. 5. iure autem canonico seruandum esse, quia sine detrimento salutis aeternae seruari potest. *extra de iur. iur. c. 2. lib. 6.* ¶ Secundo in §. 1. à secunda regula excipit creditorem, qui rem sibi pignoratam vendere potest, licet eius rei dominium penes debitorem manserit. C. de pign. act. l. pignus 9. Certum tamen modum Imp. creditor praescribit, quem in vendendo pignore obseruare debet. cuius modi summa haec est: Aut creditor & debitor pacti sunt de pignore vendendo, aut de pignore non vendendo à creditore, aut nihil expresse pacti sunt. Primo casu seruanda sunt pacta conuenta, nec refert, utrum initio contractus, an postea facta sint. D. de pign. act. l. 4. Secundo casu creditor non potest pignus vendere, nisi prius debitori ter denunciauerit ut soluat. non obstante enim pacto, post tertiam denunciationem, debitore non solvente, pignus vendetur. ff. de pign. act. l. 4. Tertio casu pactum de pignore vendendo tacite factum ab initio conseruit (quo respexit Imperator hoc loco, inquiens, *ab initio contractus pactum est*), & creditor ex denunciatione debitori facta, vel ex sententia iudicis, post bientium ex die denunciationis

nunciationis vel sententiz numerandum,
poterit pignus vendere. C. de iur. domin. im-
petr. l. vi. §. i. ¶ Tertiò in §. nunc admonendi. §. nunc ad-
monendi. redit ad primam regulam, & excipit pupi-
los, qui sine tutoribus res suas alienare ne-
queunt. Hoc loco Imp. quatuor pupulares
actus considerat. I. Actus est datio. Rite scien-
dum, pupillum non posse rem suam dare, &
in alium transferre: proinde non posse mu-
tuum dare, quia non est mutuum, nisi pecunia
fiat accipientis. ff. de reb. cred. l. 2. §. apponata.
Quid ergo, si de facto pupillus, mutuum pec-
uniam dederit? Imp. ita distinguitur: Aut pecu-
nia extat, & vindicatur, quia pupillus domi-
nium eius non amisit: non reputatur certi
conactione ex mutuo, quia iam iuxta mutuum
non valere: Aut bona fide & inscripta
est, & condicatur. Hæc est condictio ex con-
sumptione, ea verò, quæ ex mutuo nascitur,
est condictio ex numeratione. vide l. rogati-
l. 5. vi. & il. seqq. D. de reb. cred. Aut cõsum-
pta est mala fide, & agitur ad exhibendum:
quia hæc actio datur, non solum contra eum,
qui quoquo modo possidet. D. ad exhib. l. 5. §.
vi. sed etiam contra eum, qui dolo malo de-
sit possidere. D. de iur. iur. l. 9. in princ. insu-
per datur condictio furtiva. §. de reud. f. si
tamen. & D. de condict. furt. l. qui furtum. i. 6.
& l. vi. I. Actus est: acceptio. Vnde et si pu-
pillus ab aliquo tradente rem accipiat. Hoc
casu dicimus dominum transferri, & pupillo
acquiri. verū. at ex contrario. quia pupillus
etiam sine tutore potest facere conditionem
suam mel. rem. §. de auct. tut. in princ. III.
Actus est exactio, id est, si debitor pupillo
soluat. Hic actus à precedente differt: quia §.

poneremus pupillo tradi, quod ei non debebatur. Quod ad hunc tertium actum attinet, inquit Imp. in vers. ideoque debitorem ita solvente non liberari, quia necessaria est tutoris auctoritas. immò certis casib. tutoris auctoritas non sufficit, sed insuper requiritur sententia iudicis hoc iubentis, quam sententiam ait Imp. celebrari sine omni damno, id est, sine impensa. hæc autem sententia non requiritur in solutione annuorum reddituum, vel eorum quæ ex similib. causis debentur, sed eorum quæ debentur (ut ita dicam) extra ordinem, putà ex chirographis & instrumentis C. de adm. tut. l. sancimus. 2 §. IV. Actus est solutio, videlicet si pupillus creditori suo soluat. Hic actus differt ab actu primo, quo poneremus pupillum tradere quod non debebat. Quod ad hanc solutionem spectat, pecunia non fit accipientis: proinde pupillus non liberatur, nisi pecunia ab accipiente consumpta sit. ff. de reb. cred. l. non omnis. 1 §. si pupillus. Nota primò, in hoc §. Tribonianum appellari quæstorē sacri palatii, quia dū Institutiones conscriberentur, quæstura fungebatur. Lege notata ad §. cunque. §. in procem. Nota secundò illa verba, *licere tutori vel curatori debitorem pupillarem soluere*, duobus modis construi posse. Alter est, ut dicatur debitorem pupillarem posse soluere tutori vel curatori. Alter, ut dicatur tutorem vel curatorem posse soluere, id est, absolvere & liberare debitorem pupillarem: dicitur enim debitor solui. D. de solut. l. si debitor. 91. vel absolui. D. eod. l. si decem. 21. Quamquàm etiam dicitur quis creditorem absolvere, cum ei debitum soluit. D. de usur. l. & contraria. 37. Terent. in Adelphi.

Adelph. actu 2. sc. 4.

*Ego ad forum ibo, ut hunc absoluam. & mox.
Obsecro hercle hominem istum impurissimum
Quamprimum absoluitore.*

E X H O C tit. colliguntur 13. axiomata.

1 Alienandæ rei facultas nec soli, nec omni domino tribuitur. in princ.

2 Dotis causa ciuile dominium ad maritum transfert. ibid.

3 Iuris remedia non debent certo loco concludi. ibid.

4 Qui non potest rem vendere, non potest eam pignerare siue hypothecæ supponere. ibid. Similiter qui non potest rem emere, non potest eam pignori accipere. D. quæ res pign. vel hypo. l. 1. §. ult.

5 Sexus muliebris fragilis est. in in pr.

6 Creditores non sunt impediendi, quò minus ius suum persequantur. §. 1.

7 Nemo debet rerum suarum dominio temerè priuari. d. §. 1.

8 Pupillus sine tutoris auctoritate rem alienare nequit. §. ult.

9 Qui inala fide rem consumpsit, ad exhibendum tenetur. d. §. ult.

10 Pupillus sine tutore potest rerum dominium acquirere. d. §. ult.

11 Soluens pupillo sine tutore, & interdū sine sententia iudicis, non liberatur. d. §. ult.

12 Pupillus sine tutore soluens quod debet, ante pecuniam consumptam non liberatur. d. §. ult.

13 Soluens non liberatur, nisi soluta pecunia fiat accipientis. d. §. ult.

Per quas personas nobis acquiruntur.

TIT. IX.

Princ.

Dictum est de personis alienantib. nunc dicendam de acquirentibus. ¶ **Primo generaliter inquit. Imp. nos acquirere nō solum per nosmetipsos, sed etiam per alios, ut per liberos per seruos nostros, per seruos fructuarios & per bona fide possessos. Adde seruos, in quib. nudum vsum habemus. nam per hos quoque ex re nostra nobis acquiruntur.** D. de vñ & habit. l. plenum. i. 2. §. ult. & l.

§. 1.

per seruum. i. 4. in princ. ¶ **Secundo tractat de acquisitione per liberos, quos in potestate habemus. In summa sciendum est, per hos liberos nobis acquiri plenum dominium ex causa peculij profectitij & vsumfructum ex causa peculij aduentitij, neutrum ex causa peculij caitensis, vel quasi caitensis. §. 1. quod interdum obtinet etiam in peculio aduentitio. I. Si nolente patre filius adierit hereditatem. C. de bon. quæ liber. l. ult. II. Si testator filie familias relinquens, vetuerit patri acquiri. Nou. i. 17. c. 1. III. Si pater & frater, vel fratres, qui in eiusdem patris potestate sunt, intestato defuncto succedant. Nou. i. 18. cap. 2.** ¶ **Sed pater emancipans liberos suos tantum dimidiam partem vsumfructus in rebus ad peculium aduentitium pertinentibus retinere potest. §. hoc quoque, & C. de bon. quæ lib. l. 6. §. pen.**

*§. hoc**quoque.*

Peculium dicitur quasi pusilla pecunia, seu pusillum patrimonium. ff. de pecul. l. 1. §. penult. est enim quasi patrimonium filifamil. ar. serui. j. de act. §. actiones. pater autem

fami

familiās peculium habere non potest. ff. de diuers. leg. iur. l. paterfamiliās. 182. Itaque peculium definiri potest, quod filiusfamiliās, aut seruus, permittente patre seu domino, vel iure se paritum à rationibus patris seu domini habet, deducto inde si quid patri vel domino debetur. & in id imputato, si quid pater vel dominus ei debet, ut magna ex parte colligitur ex d. l. §. §. ult. & l. 7. §. pen. D. de pec. Nam quod dixi, *iure permittente*, id propter peculium castrense adieci, quod filiusfamiliās potius iuris, quam patris permittu, obtinet: ideoque pater in eo nihil iuris habet, sed pleno iure ad filium pertinet: immo filiusfamiliās in eo pro patrefamiliās habetur. D. de S. C. Macedon. l. 2. Porro filiusfamiliās peculium diuiditur in paganicum, castrense, & quasi castrense. C. de inoffic. testam. l. ult. Castrense est, quod filiusfamiliās occasione armæ militæ acquisiuit. ff. de cast. pecul. l. castrense. 11. Quasi castrense est, quod filiusfamiliās acquisiuit ratione quasi militiæ, id est militia togatæ, veluti aduocatorum. C. de aduoc. diuers. l. ad c. l. 4. l. cum aduocatio. 8. l. aduocati. 14. & de proximis sac. serinior. l. proximis. 8. vel religiosæ. C. de episc. & cler. l. cum lege. 50. item quod donatur à principe, vel ab Augusta. C. de bon. qua. lib. ii. pen. Iuxta reliquias causis dicitur peculium paganicum. Quod subdividitur in profectitium, & aduentitium. Profectitium est, quod provenit à re patris, seu quod à patre proficiscitur: nec non quod proficiscitur ab alio, qui vult patri donare. ff. de iure dot. l. 5. Aduentitium dicitur, quod extrinsecus aduenit, veluti si

§ item
nobis.

extraneus filiofamiliās donet, aut si filiusfamiliās matri, vel cuius extraneo heres sit. Hæ diuisiones locum habent in filiofamiliās peculio, cuius modò plenum dominium, modò solus vfusfructus, modò nec dominium nec vfusfructus patri quæritur, vt paulò antè notauimus. Peculium autem seruale non diuiditur: quia indistinctè, & omnimodò pertinet ad dominum, vel ad eum qui pro domino habetur, vt fructuarium, vel bonæ fidei possessionem. ¶ Tertio in §. item nobis. loquitur de acquisitione per seruos nostros: de qua dissoluit tres Quæstiones I. Quæstio est, quæ ex causa serui nostri nobis acquirant. Respondet Imp. eos acquirere ex omni causa; siue sit iuris gentium, vt traditio; siue iuris ciuilibis, vt donatio, vel legatum. II. Quæstio est in vers. hoc. n. quomodo nobis acquirant, id est, an nostra scientia & consensus requiratur. Respondet, regulariter non esse opus nostrâ scientiâ, vel consensu: quia etiam nobis ignorâtib. & inuitis per seruos nostros acquiritur. Excipitur hereditas: quam seruus non potest adire, & nobis acquirete, nisi nostro iussu, id est, nisi iussus noster præcedat. ff. de acqu. hered. l. si quis mihi bona. r. §. i. iussu. Ratio est: quia nemo potest acquirere hereditatem, quin subeat onera hereditaria: iniquum autem est, vt dominus ignorans vel inuitus per seruum oneretur. III. Quæstio est in vers. non solum. quid per seruos acquiratur. Respondet, non solum acquiri proprietatem, id est rei dominium, sed etiam possessionem, idcirco possit dominum etiam per seruum vfucapere. Hæc decisio producitur: quia domino etiam

tiam ignorantī possessio per seruum acquiritur. D. de acquir. poss. l. 3. §. ceterum. & similiter etiam ignorantī vsucapio procedit. D. de vsurpa. & vsucap. l. Labeo. 8. & l. si emptam. 47. Eadem decisio limitatur, & coarctatur ad iustam possessionem: quia vitiosa, vt violenta, per seruum domino non acquiritur. D. de acquir. poss. l. quod seruus. 24. ¶ Quamto in §. de us autem. agit de seruis fructuariis, & de seruis alienis, aut hominib. liberis bona fide possessis, ac duas quæstiones dissoluit. *§. de iis autem.* Prima quæstio est, quibus ex causis acquirant fructuario, vel bonæ fidei possessori. Hic notatur similitudo, & differentia fructuarij, & bona fide possessi. Similitudo est, quod per has personas acquirimus tantum ex re nostra, & ex operis ipsorum (quamquam si ex his causis seruus fructuarius proprietario stipuletur, ipsi proprietario acquirit, sed fructuarius ei condicere potest. D. de stipulat. sermor. l. penult. Ex aliis vero causis, si serui sunt, acquirunt dominis proprietatis, si verò sunt homines liberi à nobis bona fide possessi, acquirunt sibiipsis: nisi quid eis relictum sit contemplatione fructuarij, vel bonæ fidei possessoris: tunc enim fructuario, vel bonæ fidei possessori acquiritur. D. de usufruct. l. si serui. 21. & l. sequent. Differentia est in versicul. sed bonæ fidei. quod fructuarius non potest eum vsucapere in quo vsumfructum habet, proinde nunquam potest per eum acquirere, nisi ex dictis duabus causis: bonæ autem fidei possessor, id est, qui bona fide & ex iusto ti-

tuio seruum alienum possidet eum trienna-
 li possessione usufrucapit: idcirco intra trien-
 nium tantum ex re sua, & ex operis serui
 per eum acquirit, post triennium verò ex
 omnibus causis acquirit, quippe qui iam do-
 minus factus est. Cui autem usufructuarius
 non usufrucapiat, duplex ratio in contextu as-
 fertur ex l. acquiuntur. 10. §. ult. D. de acq-
 rer. domini. quarum altera est, quia non pos-
 sidet, ut traditur etiam in l. 1. §. per seruum.
 & l. pen. in princ. D. de acq. poss. altera, quia
 malam fidem habet, cum sciat rem, qua vitur
 fruitur alienam esse. nam ex tit. 3. de usufruc-
 p. scimus in usufrucapione requiri tam posses-
 sionem, quam bonam fidem. Nota possessionem
 esse speciem detentionis, ac diuidi in ciui-
 lem ac naturalem. C. de acqu. poss. l. nemo.
 10. Dicitur enim possidere, non quicumque
 rem tenet, sed qui sibi detinet, seu cuius no-
 mine tenetur, ut colonus, commodatarius,
 depositarius rem teneat, non tamen sibi, sed
 domino possident. itaque dominus per eos
 possidet. C. de praescrip. trig. vel quadragan.
 l. 2. Ergo hi non dicuntur possidere, sed esse
 in possessione, ut & hi, quos praetor in pos-
 sessionem misit. D. de acqu. poss. l. 3. §. ult.
 & l. si quis ante. 10. §. 1. Ac possidere & esse
 in possessione differunt, dictis iurib. ut serui-
 re, & esse in seruitute Inst. de iugen. §. 1. vel
 praetorem esse, & praetura fugi. D. de offic.
 praetor. l. 3. Civiliter possidet, qui animo
 & cogitatione domini possidet quasi rem
 suam, ut verus dominus, & bonae fidei pos-
 sessor. C. de furt. l. pl. vers. cum igitur. Na-
 turaliter verò possidet, qui sibi quidem non
 tamen animo domini, id est, non quasi suam,
 sed

sed quasi alienam rem possidet : creditor
& is qui precario possidet. D. de noxal. actio.
l. si seruus depositus. 22. in prin. & de pign.
act. l. cum & fortis. 15. §. 1. & de acq. rei. do.
l. per seruum qui 37. in pr. Fructuarius au-
tem, etsi à doct. vulgò dicitur naturaliter pos-
sidere, tamen re vera inter eos collocatur, qui
tantum sunt in possessione. D. de precar. l.
6. §. is qui. sed naturaliter possidere quodam-
modò videtur. D. de acq. poss. l. naturaliter.
12. in prin. quatenus naturaliter (id est cor-
poraliter. C. eo. d. l. nemo) rem tenet. D. eo. d. l.
possessio. 49. in princ. vide Cuius. 9. Obs. c. 33.
Secunda questio est, quid per has personas
acquiratur fructuario, vel bonæ fidei posses-
sori. Respondet Imperator in vers. non solù.
acquiri ex dictis causis tam possessionem
quàm dominium: ¶ Quintò in §. pen. loqui-
tur de personis extraneis, de quibus dat re-
gulam, & exceptionem. Regula est, Per ex-
traneum nobis non acquiri. Exceptio est in
vers. excepto. Quòd per procuratorem no-
bis acquiritur possessio, si procuratori no-
stro res tradatur. & si quidem res tradatur à
domino, simul cum ea possessione nobis ac-
quiritur dominium. si verò tradatur à non-
domino, per eam possessionem nobis proce-
det usucapio; quia procurator non sibi, sed
nobis possidet. C. per quas personas nobis
acq. l. 1. Insuper excipitur condictio indebi-
ti, quæ per alium nostro nomine soluentem,
nec is acquiritur. D. de condict. indeb. l. qui
hered. s. 2. c. & l. seq. & certi condictio, quæ
similiter nobis acquiritur per alium, qui no-
stro nomine pecuniam credidit: nec rō actio
hypothecaria, si mutuo accessit hypotheca. C.

§. ult.

per quas perso. nob. acquir. l. 2. Hæc dicta sunt de personis acquirentibus. ¶ Post hæc ultimus huius tituli §. transitionem continet, atque ordinem eorum, quæ sequentibus titulis enarrabuntur. Hactenus enim expositi sunt acquisitionum modi particulares, tam ciuiles, quam iuris gentium, exceptis legatis & particularibus fideicommissis, quæ commodiori loco declarabuntur. Deinceps igitur explicandi sunt modi vniuersales: qui quidem omnes sunt ciuiles: sunt autem quatuor, videlicet Hæreditas, Bonorum possessio, Arrogatio, & Addictio bonorum. Hi modi ciuiles dicuntur, quatenus ciuile accipitur latius, & ei opponitur, quod est iuris gentium, suo autem ambitu etiam prætorium complectitur. quod si angustius sumatur, quatenus prætorio opponitur, non sunt omnes hi modi ciuiles, sed bonorum possessio prætoria est. j. de bon. poss. in princ. Hæreditas est successio in vniuersum ius, quod defunctus habuit mortis tempore. ff. de ver. sign. l. nihil est aliud. 24. & de diuers. reg. iur. l. hæreditas nihil 62. Intellige successionem ciuilem, non prætoriam. j. de bon. poss. vers. quos autem. Hæreditas igitur, cum sit successio, non est res quæ acquiritur, sed modus acquirendi: proinde à rebus hæreditariis, quæ per hæc successionem acquiruntur, perspicue differt. quod non intellexit Seneca libro 6. de beneficiis, cap. 5. Porro defertur autem hæreditas vel ex testamento, de qua hoc libro dicetur: vel ab intestato, de qua differetur in principio libri sequentis.

E X hoc titulo colliguntur duodecim axiomata.

i Nulla

1 Nulla inuidia est, id quod est à patre profectum, ad eum reuerti. §. 1.

2 Quod quis suis laboribus vel prospera fortuna acquisiuit, si ad alium perueniat, luctuosum ei accidit. d. §. 1.

3 Emancipatio filio honorem affert, §. hoc quoque.

4 Honor non debet rerum priuatione minui. d. §. hoc quoque.

5 Seruus, qui in domini potestate est, nihil suum habere potest. §. item nobis.

6 Seruo hæreditatem aduente iussu domini, perinde habetur, ac si dominus adiret. d. §. item nobis.

7 Dominus per seruum naturaliter tenentem, ciuilitèr possidet. eo. §.

8 Fructuarius corpus, in quo vsumfructum habet, non possidet ciuilitèr. §. de his autem. sed naturaliter. D. de acq. poss. l. naturaliter 12. in princ. ipsum autem vsumfructum ciuilitèr quasi possidet. D. si vsumfr. per. l. pen.

9 Fructuarius vsucapere non potest. d. §. de his autem.

10 Per extraneam personam nobis acquiri non potest. §. pen.

11 Successio ex testamento præfertur successioni ab intestato §. ult. Coniun. l. quamdiu potest. 39. D. de acq. hæred.

12 Singula suis locis sunt enarranda. d. §. ult. Coniun. princ. 7. de lega.

De testamentis ordinandis.

T I T. X.

Hic titulus docet, quomodo testamenta regulariter fieri debent. Testamentum definitur voluntatis nostræ iusta sententia de eo quod post mortem suam quis fieri velit. ff. qui testam. fac. poss. l. 1. id est, de vniuerso eo, seu de iis omnibus, quæ post mortem suam fieri vult. nam oratio infinita debet accipi pro vniuersali: hæredis institutio (quæ est caput & fundamentum testamenti. j. de lega. §. ante hæredis. vnde testamentum à codicillis secernitur. C. de testam. l. non codicillum. 14 & de codicill. l. 7.) hac definitione continetur, vt testamentum distinguatur ab aliis vltimis voluntatibus. Nota, testamenti vocabulum esse homonymum, & capi quinque modis. I. Pro vltima voluntate, vt §. de libertin. §. multis. II. Pro sententia illius voluntatis, vt in dicta definitione, id est, pro iussu testatoris, quo testator suam voluntatem declarat, & obseruari iubet. III. Pro tabulis testamenti, vt in tit. testam. quemadm. aper. IV. Pro scriptura, vt in tit. de his, quæ in testam. delent. nā scriptura est, quæ deicitur. D. eo. l. 3. V. Pro testamentaria hereditate. D. de his quæ vt indign. l. mulierem 14 & de bon. poss. sec. tab. l. vlt. & C. de bon. matern. l. 2. & apud Suet. in Nero. c. 32. & Ambr. serm. 14. in psal. ¶ In hoc titulo Imp. Primò ponit etymologiam testamenti,

ti, quod dici ait à testatione mentis, propterea quod testamentum ultimam testantis mentem, id est voluntatem declarat. Non tamen dicit testamentum dici à testatione & mente, ut olim dixit Seruius Sulpitius, iure ab A. Gellio lib. 6. cap. 12. reprehensus: quoniam terminationis, ratione paumentum, ornamentum, paludamentum, calceamentum, & multa alia dicuntur, in quæ interpretatio eiusmodi non quadrat. sed testamenti verbum à testatione deducitur: & ut explicet cuius rei testatio sit, addit vocabulum *menti*, vocans testationem mentis. ut *§. h. t. §. ult. contestationem iudicij*. quare inmerito reprehenditur à Laur. Valla libro 6. Elegant. cap. 36. ubi perspicue fallitur existimans eandem esse Sulpitij & Iustini interpretationem. quis enim non videt aliud esse, testamentum componi ex testatione & mente: aliud, testamentum dici à testatione, quoniam est mentis & voluntatis contestatio? ¶ Secundo explicat antiqua genera siue antiquas formas testandi vel iure ciuili. *§. 1.* vel iure prætorio. *§. sed prædicta*. De quibus vide Gell. libro 15. capite 27. Plutarch. in Coriolano, Velleium libro 2. ¶ Ad *§. 1.* nota primò familiæ emptorem non fuisse hæredem: accipiebat enim hæreditatem, ut eam hæredi restitueret. *§. h. t. §. sed neque*. Nota secundo, familiam hinc significare hæreditatem, ut in titulo familiæ eriscunda. Nota tertio particulam *partim*, in oratione semel tantum poni, non geminatam, ut & in *l. 2. §.* & cum placuisset, in fin. D. de orig. iur. & in *l. ultim. §. Titius*. D. de conditione indeb. &

l. Lucius. 47. D. de action. empt. quamquam Budæus hoc nunquam apud bonos auctores reperiri putat. Aut ergo Imperator testamentum, quod fiebat per as & libram, partim (id est, ex parte) desisse esse in usu, quia pars quodammodo retenta fuit, id est, numerus testium. §. h. t. §. sed cum paulatim. ¶ Ad §. sed prædicta. nota, in testamento, quod iure prætorio fiebat, necessariam fuisse scripturam: siquidem oportebat signa apponere. unde bonorum possessio secundum tabulas hæredibus scriptis tantum dabatur à prætore: sed per constitutiones principum producta est ad testamenta nuncupatiua. C. de bon. possessio. sec. tab. l. 2. ¶ Terriò declarat novam formam testandi compositam ex antiquis solemnitatibus civilibus & prætoriis. atque huiuscemodi testamentum vocatur testamentum in scriptis, quia requirit scripturam; vel solemnne, quia requirit multas solemnitates; vel arcanum, quia potest ita fieri, ut testes ignerent voluntatem testatoris. Aliud est testamentum sine scriptis, de quo dicitur in calce huius tituli. Iam verò in testamento solemnni conficiendo à Iustiniano requiruntur.

I. Numerus septem testium. §. sed cum paulatim. quem vetus ius civile quodammodo requirebat: quia quinque testibus adiciebantur libripens & familiæ emptor, qui erant quodammodo loco testium, quatenus rei effectus & utilitas non ad eos, sed ad hæredes & legatarios pertinebat. Eorundem testium præsentia. d. §. sed cum paulatim. id est, ut testes sint in conspe-

ctu

ctu testatoris. ff. eod. l. si non speciali. 9. & l. si unus. 12. III. Ut testamentum fiat vno contextu. d. §. sed cum paulatim. id est, ut nullus alienus actus intermisceatur. ff. eod. l. heredes palam. 21. §. vltim. nisi forte ob necessitatem naturæ. Cod. eod. l. cum antiquitas. 28. IV. Subscriptio testatoris. dict. §. sed cum paulatim. Excipe primo, nisi sit testamentum holographum, id est, manu testatoris per scriptum: hoc enim testamentum eius subscriptionem non desiderat. dict. l. cum antiquitas. in fin. Excipe secundo, nisi testator sit imperitus literarum. quo casu debet adhiberi octauus testis, qui pro eo subscribat. C. eod. l. hac consultissima. 21. in princ. V. Subscriptio testium. d. §. sed cum paulatim. dict. l. hac consultissima. in princ. vbi notandum, non posse alium pro alio subscribere. ff. eod. l. penult. Nisi sit testamentum rustici ibi factum, vbi literati homines non facile reperiuntur. Cod. eod. l. vltim. versicul. si verò unus. VI. Signacula testium. dict. §. sed cum paulatim. VII. Ut nomen heredis scribatur manu testatoris, vel testium. §. sed his omnibus. Cod. eod. l. iubemus. 29. Sed non iussit Iustin. hanc constitutionem abrogauit. Nou. 119. cap. 9. His addenda sunt alia requisita ab Imper. hoc loco prætermittenda. VIII. Institutio heredis. j. de legat. §. ante heredis. C. hoc tituli. non codicillum. 14. IX. Scriptura. X. Ut testator eam scripturam ostendat testibus, ac dicat in ea contineri suum testamentum. d. l. hac consultissima. in princ. XI. Ut testes sint specialiter rogati. d. l. hac consultissima. in princ. dict. l. heredes palam. §. in testamentis.

§ possunt. ¶ Quarto dissolvit aliquot quaestiones pertinentes ad dictam formam testandi, siue ad dictas solemnitates. Hæ quaestiones referuntur ad tria genera. Alæ namque sunt de signis testimonialibus de ipsis testibus alia de codice seu tabulis testamenti. in quolibet autem genere tractantur à Iustin. duæ quaestiones. De signaculis testium quaeritur primo, an omnes testes possint signare testamentum vno & eodem annulo. Respondet Imper. posse quia fieri potest, ut septem annuli habeant eandem scripturam, ut quia testes adhibentur ex vna familia. §. possunt. Obiter nota testes non posse obliquare testamentum alio instrumento, quam annulo, ut disertè dicitur in l. ad testium. 22. §. signum. ff. eod. nisi cum Barone & Hotomano addamus negationem, & pro tantum legamus non tantum. Quaeritur secundo, an liceat signare alieno annulo. Respondet Imperator hoc quoque licere. Ratio est: quia signa apponuntur testamento, ut maneat clausum & arcanum, donec testibus signa à se impressa agnoscentibus, aperiantur: potest autem testis agnoscere signum, quod apposuit, non minus si alieno, quam si suo annulo usus sit. Non est ignorandum, Doct. requirere, ut testis alieno annulo signans, id in subscriptione significet: alioqui putant eum teneri falsi, quasi alieno annulo sit abusus, & quasi suo signauerit. Verum hæc sententia nulla lege confirmatur, proinde mihi est suspecta, & (ut liberè dicam) videtur falsa. quod enim lege permittente sit, pœnam non meretur. C. de adulter. l. 4. ¶ De testibus quaeritur primo, quinam simpliciter possint esse testes in testamentis. Respondet Imper.

§. testes.

Imper. in testes. eos posse adhiberi testibus testamentis conficiendis, quibuscum testamenti factio est, id est, qui possunt heredes institui. cum enim testamenti factio duplex sit: actiua, eorum qui testamentum faciunt; & passiuā, eorum qui ex testamento capiunt. I. de hered. qualit. §. in extraneis. verbi. testamenti. propriè loquendo, illi dicuntur habere testamenti factionem, cum his autem dicitur esse testamenti factio. Quia tamen multi excipiuntur, qui non possunt esse testes in testamentis, licet possint heredes institui. ideo Iustin. à testimonio testamentario repellit. I. Mulieres: quia olim testamenta fiebant calatis comitiis. §. hoc titul. §. 1. quibus mulieres interesse indecorum est: & insuper quia testatore mortuo testes vocantur ad prætorem, ut coram eo signa sua agnoscant, cum tabulæ testamenti sunt apeririendæ. D. de testam. quemadm. aper. l. 4. II. Impuberes. III. Seruos: quia testamentum sunt iuris ciuile, cuius serui capaces non sunt, cum hoc iure pro mortuis habeantur. D. de diuers. reg. iur. l. quod attinet. 32. l. seruitutem. 209. IV. Furiosos. Vbi tamen notandum, si furiosus habeat dilucida intervalla, tunc temporis eum posse esse testem. ff. hoc titulo, l. qui testamento. 20. §. ne furiosus. V. Mutos, vel surdos: quamuis ad testimonium admittatur etiam is, qui linguam testatoris non intelligit. d. l. qui testamento. §. pen. VI. Prodigos, quibus bonorum administratione interdictum est: quia passim comparantur furiosis. VII. Fos, quos leges habent esse improbos & intestabiles: quales sunt damnati ob crimen famosum. ff. eod. l. is cui.

§. *sed cū
aliquis.*

§. *pater.*

§. *inte-
stibus.*

cui. 18. §. 1. ¶ Deinde ad id quod dixit seruum non posse esse testem in testamento, adhibet hanc exceptionem, ut si servus eo tempore, quo rogatus fuit ad testimonium testamentarium, omnium consensu liberi loco fuerit, id est, nemine repugnante seu status controuersiam mouente pro libero se gesserit, licet postea servus appareat, tamen hic defectus non infirmit testamentum. §. sed cū aliquis. Quæritur de testibus secundo, quinam possint vel non possint, esse testes in certis quibusdam testamentis, veluti an pater possit esse testis in eo testamento in quo testis est filius, vel in testamento filii. Hic datur aliquot regulæ. I. Ex vna & eadē domo sumi possunt plures testes in eodē testamento: veluti pater & filius, aut duo fratres. §. pater. Domus (a qua domesticū dicitur) modò habitationem. D. de furt. l. perspicendum. 11. §. 2. modò familiam significat: unde pater & filius in potestate retentus dicuntur esse ex eadē domo. secus, si sit filius emancipatus; quia per emancipationem ex familia exit. C. de filiis fam. & quemadm. pat. pro his ten. l. 3. Posteriores significationem hoc loco accipiendam esse constat: quoniam Imperator potestatis rationem habet, eosque ex eadem domo appellat, qui per patriam potestatem sunt coniuncti, proinde sunt in eadem familia, quamuis seorsum habitent. * II. Qui ratione patriæ potestatis testatori coniunctus est, non potest esse testis: ut pater in testamento filii testantis de peculio castrensi (videlicet, si post honestam vel causariam dimissionem testamentum faciat. nam post ignominiosam non habet privilegium testandi de peculio castrensi.

D.

D. de testam. milit. l. testamenta. 26. §. 1. ante missionem verò ex militari privilegio potest patrem testem adhibere. D. qui testam. fac. poss. l. qui testamento. 20. §. per contrarium. vel quasi castrensis: aut filius in testamento patris: aut frater in testamento fratris. §. in testibus. Quid ergo, si filius sit emancipatus? poteritne esse testis in testamento paterno? Doct. communiter putant non posse. Sed hæc communis sententia nec Viglio, nec mihi placet. Cum enim Iustinian. nominatim repellat filium, qui in potestate testatoris est: à contrario sensu indicat filium emancipatum admitti. & in fine huius. §. affert hanc rationem, quia reprobaturum est hac in re domesticum testimonium. quibus verbis significatur, eos, qui sunt in familia testatoris, non posse esse testes in testamento: domum enim pro familia accipi, paulò ante exposui: ut domestica persona dicitur, quæ est in eadem familia. D. quod cuiuscun. vniu. nom. l. 6. in princ. ac domestica laus, vel correctio domestica, quæ ab huiusmodi persona proficiscitur. Cod. de emendat. propinq. l. vn. & rectè ait, *hæc in r*, indicans in aliis causis secus, hoc est, indistinctè & non habita emancipationis ratione patrem non posse esse testem pro filio, aut filium pro patre. D. de testibus, l. testis. 9. & Cod. cod. l. 6. * III. Regula est: Heres scri- §. Sed ne-
ptus non potest esse testis. §. sed neque. que.
IV. Qui heredi ratione patriæ potestatis coniuncti sunt, ut pater, vel filij, vel fratres, non possunt esse testes. dict. §. sed neque. * V. Legatarij & fideicommissarij, & qui §. Legatariis.
eis ratione patriæ potestatis coniuncti sunt. possunt

possunt esse testes. §. legatarius. Ratio differentie inter heredes & legatarios colligitur ex hoc & præcedenti §. quia heres succedit in ius defuncti, proinde totum hoc negotium (id est, testamenti factio) inter defunctum & heredem agitur. unde orta est diuisio illa testamenti factionis à me supra allata; quoniam actiua testamenti factio spectatur in testatore, passiua in herede: legatarij verò non succedunt in ius defuncti, sed tantum in rem legatam, ideoque testamentum cum eis agi non videtur. Ad id, quod dixi de legatariis, Nota primò, id obtinere, etiam si omnibus testibus legatum sit, quia nihilominus testamentum valet. D. de reb. dub. l. si ita. 14. Nota secundo, idem obtinere in fideicommissariis particularibus. vniuersales vero fideicommissarij pro heredibus habentur. J. de fideicommiss. hered. §. restituta. & D. quod cum eo. l. 3. §. si f. no. & de bon. libert. l. 4. §. ult. Nota tertio, hoc testimonium legatariis, & fideicommissariis concedi secundum Doctor. etiam in testamento nuncupatio. ¶ De codicibus seu tabulis testamenti. Primò quaeritur, in qua materia testamentum scribi possit. Respondet Imp. scribi posse in quauis materia. §. nihil autem. ¶ Queritur secundò an possit vnum & idem testamentum scribi in diuersis codicibus, siue exemplis, vt dicitur in l. vnum. 24. D. h. titul. Respondet posse id fieri, ita vt quælibet scriptura sit authentica, & per se probe, dummodo quælibet facta sit secundum obtinentem observationem, ad eam, dummodo in singulis codicibus sint adhibita solemnitates, quas ius in

§. nihil.

§. pen.

in testamentis requirit, vt subscriptiones, & signa testium. §. pen. nam quia est vnum testamentum, id est vnius & eiuidem tenoris, quamuis his scribatur tamen per scripturam secundam non infirmatur prima: nec habet locum ea regula, quæ in diuersis testamentis obtinet, quod posteriori testamento rumpitur prius. j. quib. mod. testament. infirm. §. posteriore. ¶ Postremo, in §. vltim. declarat §. vlt. formam testamenti nuncupatiui, quod dicitur fieri sine scriptis: non quia scribi non possit (plerumque enim in scriptis redigitur) sed quia non fit per scripturam, vt testamentum solemne, verum scriptura ei iam facto accidit, quippe cum non solemnitate, sed probationis tantum causa adhibeatur. Sciendum est in huiusmodi testamentis tria requiri. I. Vt adhibeantur septem idonei testes. d. §. vltim. II. Vt hi testes sint rogati. ff. eodem l. heredes palam. 21. §. in testamentis. III. Vt coram his testibus palam testator voluntatem suam declaret. d. §. vltim. & d. l. heredes palam. in princ. Nota testamentum sic ordinari iure civili. d. §. vltim. ex constitutione Constantini. Euseb. lib. 4. de eius vita, cap. 26. non iure pretorio, quia prætor in testamentis scripturam requirit, vt notatur ad §. sed prædicta.

Ex hoc tit. colliguntur 74. axiomata.

1. Ius antiquum non est vrinino ignorandum in princ.
2. In testamento suspicio falsi vitanda est. §. sed his omnibus: in consiliorum in §. qui.
3. Alieno anulo signare licet, §. possunt.
4. Qui possunt ex testamento capere, possunt in testamento esse testes.

5 Communis error facit ius. §. sed cum aliquis. Coniun. l. 3. §. ult. & de supell. leg.

6 Testamenta sunt fauorabilia, & quoad eius fieri potest, sustinenda. d. §. sed cum aliquis.

7 Nihil vetat, ex vna domo plures testes in negotio alieno adhiberi. §. pater.

8 Domesticum testimonium reprobatum. §. in testibus. Coniun. l. 3. C. de testib.

9 Totum negotium, quod agitur testamenti ordinandi gratia, inter testatorem & heredem agi videtur. §. sed neque.

10 Iuris permissione abuti non oportet. §. sed neque.

11 Nemo potest esse testis in causa propria. d. §. sed neque. Coniun. l. nullus. 10. D. de testib. & l. in omnib. 10. C. eod.

12 Magis spectamus quod principaliter quam quod secundario & per consequentiam contingit. d. §. sed neque. & §. seq.

13 Legatarij, & particulares fideicommissarij non succedunt in ius, sed in rem. §. legatariis.

14 Innumerabiles casus hominibus imminant. §. sed & vnum

De militari testamento.

TIT. XL

Solemnitates superiori titulo expositae, in quibusdam testamentis vel omnino vel ex parte aliqua remittuntur. Et primò in testamento parentum inter liberos. C. de testamen. l. hac consultissima. 21. §. ex imperfecto. Secundò

Secundò in testamento rustici. C. eodem. l. vltima. Tertiò in testamento ad pias causas. extra eodem capit. relatum. 11. Quarto in testamento Parochiani, secundum ius canonici factò coram presbytero parochiali. extra eod. capit. cum testes 10. Quintò in testamento oblato principi. Sextò in testamento confecto apud acta. C. eodem. l. omnium. 19. Septimò in testamento militis. Hic testam. mil. l. 1. & 2. Notandum tamen est, aliud esse testamentum militis, aliud testamentum in litare. nam miles vel iure communi, vel iure proprio. i. militari testari potest. C. eod. l. 1. Hic igitur titulus inscribitur de militari testamento: quia respicit ad ea testamenta, quæ ex speciali militum privilegio sustinentur. ¶ Sunt autem huius tituli duæ partes. ¶ In priori parte enumerantur privilegia militibus indulta in testamentis condendis. I. Privilegium est, quod miles non est adstrictus certis solemnitatibus, aut certæ formæ testandi, sed testatur quomodo vult, & quomodo potest. Quod militibus concessum est propter nimiam eorum imperitiam, id est, propter simplicitatem militarem. d. l. 1. quia milites magis decet arma habere, quam leges. C. de iud. lib. 1. vlt. vers. arma etenim. Sed hoc privilegium recipit duas limitationes. Prior limitatio est: quia conceditur tantum militibus, qui in castris expeditionis tempore testamenta faciunt. Nam extra castra & extra militiam fiuntur: quidem altero privilegio, ut etiam filii familiarum possint testari de pecunia castrensi: sed non habent primum illud privilegium, ut testentur quomodo volunt, & quomodo possunt iure com-

Princ

§. I.

muni non aliter quàm pagani testamentum facere tunc debent, vt declaratur in pr. huius tit. & obiter repetitur in §. sed haftenus. * Posterior limitatio est, quòd oportet constare de voluntate militis, id est, eum voluisse facere testamentum §. r. Addi potest tertia limitatio: quia testamentum ita factum iure militari, ita demum valet, & effectum sortietur, si testator vel in militia, vel saltem intra annum à die missionis computandum decesserit. d. §. sed haftenus. II. Priuilegium est, quòd filiusfam. potest facere testamentum de peculio castrense, vers. sed testari. Hoc priuilegium producit ad eos, qui habeant peculium quasi castrense. §. ult. III. Priuilegium est, quòd miles mutus & surdus indistinctè testari potest. §. quinimmo. cum in pagano muto & surdo vel necessaria sit specialis permissio principis. ff. qui testament. fac. poss. l. 7. vel obtineat distinctio à Iustin. §. sed haftenus. C. eod. l. discretis. 10. IV. Priuilegium est, quòd testamentum iure militari factum valet, etiam si testator desinat esse miles, dummodò intra annum post missionem moriatur. d. §. sed haftenus. post missionem, inquam honestam, vel causariam. nam ignominiosa dimissio militaria priuilegia adimit. ff. de testament. mil. l. testamenta eorum. 26. Nec nocet, si conditio institutioni adiecta, post annum existat: quia retrò trahitur ad tempus mortis testatoris. D. de hered. instit. l. potest. §. 6. quemadmodum contractui adiecta, retrò trahitur ad tempus contractus. D. de peric. & commo. rei vend. l. necessariò. 8. in princ. & qui petio. in pigno. hab. l. potior. 1. §. 1. V. Priuilegium est, quòd miles, si sit paterfamilias, potest facere testamentum de peculio castrense, etiam si sit paterfamilias, dummodò intra annum post missionem moriatur. d. §. sed haftenus. post missionem, inquam honestam, vel causariam. nam ignominiosa dimissio militaria priuilegia adimit. ff. de testament. mil. l. testamenta eorum. 26. Nec nocet, si conditio institutioni adiecta, post annum existat: quia retrò trahitur ad tempus mortis testatoris. D. de hered. instit. l. potest. §. 6. quemadmodum contractui adiecta, retrò trahitur ad tempus contractus. D. de peric. & commo. rei vend. l. necessariò. 8. in princ. & qui petio. in pigno. hab. l. potior. 1. §. 1.

Quib. non est permiff. facere teft. 219

V. Priuilegium est, quod testamentum ante § *si &*
militiam non iure & solemniter factum, § *quis.*

ideoque inutile, confirmatur, si testator,
postquam miles factus est, quoquo modo in-
dicauerit se velle vt illud testamentum va-
leat, videlicet si in expeditione degens id
significauerit. Quod quidem significasse intel-
ligitur, si quædam adiecit, vel detraxit, vel
aliud quid circa testamentum fecit. §. sed & si
quis. Nisi id, quod fecit, eiusmo di sit, vt con-
trariam militis voluntatem arguat. D. eo. l. in
fraudem. 1 §. testamentum. * V. l. Priuileg. § *pen.*

gum est, quod testamentum militis non in-
firmatur minima capitis diminutione testa-
toris. §. pen. quamuis pagani testamentum
hoc modo irritum sit. §. quib. mod. testam. *§. vlt.*
infirm. §. alio. Hoc Priuilegium non est mili-
tibus aliqua cõstitutione tributum, sed in in-
terpretatione Iureconsultorum receptum. cum
enim miles in peculio castrensi pro patre-
fam. habeatur, quod ad hoc non videtur ca-
pite minui, siue emancipetur, siue arrogatur.
ideoque testamentum eius non fit irritum.
D. de iniust. sup. l. 6. §. vlt. id est, non videtur
fieri irritum, sed valere quasi ex noua militis
voluntate, vt hic dicitur, & in l. miles filius-
fam. 22. D. de testam. mil. ¶ In possessione tunc §. *vlt.*
li parte, quæ est in §. vlt. secundum illud pri-
uilegium, quod filiusfam. testari potest de
peculio castrensi, producit ad omnes ha-
bentes peculium quasi castrense, vt notare
anteueri.

Ex Hoc tit. colliguntur sex axiomata.

1 Imperitia seu simplicitas militaris excu-
sat. in princ.

2 Verba non operantur ultra intentionem proferentis. §. 1.

3 Cauendum, ne vera morientium iudicia subuertantur. d. §. 1.

4 Conditio institutioni heredis adscripta, quodocunque postea existat, retrò trahitur ad tempus mortis testatoris. §. sed hætenus. Coniun. l. potest. §. 6. D. de hered. instit. In contractibus autem retrò trahitur ad tempus contractus. D. de peric. & commo. rei vend. l. necessariò. 8. in princ. & qui potio. in pigno. hab. l. potior. 11. §. 1.

5 Minima capitis deminutio testamentum militis non infirmat. §. denique. licet pagani testamentum irritum faciat. §. quibus mod. testam. infirm. §. alio.

6 Peculium quasi castrense comparatur peculio castrensi. §. ult.

Quibus non est permillum facere testamentum.

TIT. XII.

POST QUAM egit de iis, qui secundum vel præter regulas iuris testamenta faciunt, nunc de iis tractat, qui vel nullo vel certo tantum modo, aut certis tantum casibus testari possunt. ¶ In hoc Imperator generaliter docet, aliquos esse, qui testamentum facere non possunt: deinde singulatim de eis agit. ¶ Primo igitur filiusfamil. testari non potest, nisi de peculio castrensi.

strensi, vel quasi castrensi. in principio. Quod Imperator prolixius exponens, I. In vers. statim. dat regulam, quod filiusfamilias testamenti faciendi ius non habet. Ratio est quia lex duodecim tabularum solis patribus familiarum testamenti factionem concessit illis verbis, *Paterfamilias uti super familia pecunia ve sua legassit, ita ius est*. auct. ad Heren. libr. 1. eò autem lex respexit, quod filiusfamilias, qui omnia patri acquirat, nihil habere poterat, de quo in testamenti §. filiusfamilias. II. In vers. adeo. producit dictam regulam, ut ne quidem patre permittente filius testari possit. Ratio est: quia testamenti factio est iuris publici. D. qui testament. fac. possess. l. 3. ideòque non potest ab homine privato concedi, sed tantum à lege. No. 22. cap. 2. vel à principe. D. qui testament. fac. poss. l. 7. & C. de inoffic. testament. l. si quando. 35. Alia ratio est donationis causa mortis: quæ cum sit iuris privati, fatendum est filiumfamilias patre permittente donare mortis causa posse. D. de mortis caus. donat. l. tam is. 25. §. 1. III. In vers. exceptis. à dicta regula excipit filiosfamil. habentes peculium castrense, vel quasi castrense: quoniam ex constitutionibus principum in his pecuniis fruuntur hoc privilegio, ut habeantur pro patribus familiarum. D. de S. C. Macedo. l. 2. & C. eo. l. ult. §. 1. IV. In vers. quod quidem. declarat originem huius privilegii filijsfamilias tributi in peculio castrensi, & ostendit fuisse

primò concessum militibus, deinde fuisse productum ad veteranos. Adde, quòd postea fuit productum ad aliquos habentes peculium quasi castrense, denique ad omnes habentes peculium quasi castrense. §. tit. prox. §. vit. & C. de inoff. testa. l. vit. V. In vers. itaque. limitat dictum privilegium, ut obtineat, cum filiusfam. testamentum facit, non ab intestato. Quid ergo nec, si filiusfamilias intestatus decesserit, ad quem pertinebit peculium castrense? Distinguenda sunt tria iura, vetus, novum, & novissimum. Iure veteri indistinctè peculium filiifamilias intestati, atque adeo etiam castrense occupabatur à patre, non iure hereditario, sed tamquam peculium, communi iure patris potestatis. D. de castren. pecul. l. 2. Iure novo excipitur, nisi filiusfamilias, qui eiusmodi peculium habet, quod patri non acquiritur, liberis, vel fratribus superstitibus decedat: hi namque patri præferuntur, ut hic, & C. commun. de successionib. l. ult. quam nota esse posteriorem institutionibus, & prima Codicis editione. Iure novissimo soli liberi præferuntur patri. fratres verò germani (id est, ex eodem patre & eadem matre procreati) unà cum parentibus succedunt in capita. Sed fratres consanguinei (hoc est, qui sunt ex eodem patre, ac diuersis matribus), vel uterini (id est, qui sunt ex eadem matre, ac diuersis patribus), post parentes ad intestati successionem vocantur. Nou. 118. ca. 2. & 3. VI. In vers. ex hoc. ex dictis colligit discrimen inter castrense, & reliqua peculia. Nam castrense est proprium ipsius filij, adeo ut nec pater, nec creditores paterni, nec patre mortuo fratres quicquam in eo iuris habeant

habeant: reliqua verò peculia æquè sunt in bonis patris, ac peculium ferui est in bonis domini, exceptis peculio quasi castrensi, & aduentitij regulariter nuda proprietate interdum pleno dominio, vt docui ad §. i. §. per quas person. nob. acquir. VII. In vers. præter hos. concludit, filiumfamilias, nisi habeat peculium castrense, vel quasi castrense, non posse facere testamentum. Quare de peculio aduentitio ne quidem iis casibus, quibus in eo plenum ius habet, testari potest. Opponitur primò l. ult. §. filiis autem C. de bon. quæ lib. vbi Iustinianus ait se in his dumtaxat casibus, quibus vsufructus apud parentes constitutus est, filiofamilias non permittere testari, &c. vnde aliis casibus, quibus vsufructus peculij aduentitij patri non acquiritur, sed filius plenum dominium habet, ei testamenti factionem concedere videtur. Respondeo primò, partic. *dumtaxat*, ab emendationibus Codicibus abesse. Respondeo secundò, Imperatorem ibi non loqui de sola testamenti factione. sed simul etiam de dispositione inter vivos, dum ait, *nec de hisdem rebus testari, neque citra voluntatem eorum*, & c. hæc igitur duo debent coniunctim accipi, ita vt vtraque dispositio non prohibeatur, nisi his solis casibus, quibus vsufructus patri quaritur: sola autem prohibitio testamenti per se obtineat indistinctè, & omnibus casibus. Respondeo tertio, ipsum Iustinianum in l. pen. C. h. t. vetare, ne ex d. l. ult. §. filijs autem. colligatur filiumfamilias posse in proposito casu facere testamentum. Opponitur secundò Nou. 117. c. 1. vbi Imperator permittit filiofamilias de peculio aduentitio, in quo patri

ususfructus, non acquiritur, pro libitu
 disponere. Respondo Imperatorem non
 permittere, *dictumque*, id est, disponere in vlti-
 ma voluntate, seu testari, sed, *dictumque* id est,
 administrare inter vivos, & si Latinus
 interpret male venit *ut ponere*. ¶ Secundo
 impubes & furiosus testamenti factionem
 non habent. Hoc dictum producitur, ut
 horum testamentum pubertate vel mentis
 sanitate superueniente non confirmetur.
 Excipitur in furioso, nisi tempore delucidi
 intervalli testetur. Hoc enim testamentum
 valet, quemadmodum & testamentum antea
 factum, superueniente furore non infirma-
 tur. §. 1. Nam in testatore testamenti factio
 actiua dumtaxat requiritur eo tempore, quo
 testamentum facit, non etiam tempore mor-
 tis, quamuis in herede passiuia testamenti
 factio utroque tempore requiratur. j. de
 hered. qualit. §. in extraneis. ¶ Tercio pro-
 digus, cui bonis interdictum est à pratore
 vel praefice. D. de curat. furic. l. 1. in princ.
 quia furioso comparatur. D. de tut. & cu-
 rat. d. l. his qui. 12. §. vltim. frustra testa-
 mentum condit. sed ante bonorum interdi-
 ctionem factum testamentum valet. §. item
 prodigus. ¶ Quarto stultus, vel mutus, vel
 utroque morbo laborans, certis tantum ca-
 sibus testamentum facere potest. §. item sur-
 dus. & C. eod. l. discretis. 10. cuius con-
 sultationis summa haec est: Qui potest lo-
 qui, potest condere testamentum nuncupa-
 tium & qui potest scribere, potest facere
 testamentum in scriptis. qui verò nec loqui
 nec scribere potest, testamenti factionem
 non

non habet. Hæc autem obtinent in paganis.
nam miles, mutus & surdus indistinctè po-
test facere testamentum. 3. tit. p. ox. §. quini-
mo. ¶ Quintò cæcus non potest facere te-^{§. cæcus.}
stamentum, nisi secundum formam à Iustino præscriptam. §. pen. & C. eod. l. hac con-
sultissima. 8. In summa sex requiruntur, ut
testamentum cæci valeat. I. Ut sit testamen-
tum nuncupatum. II. Ut præter septem
testes, qui regulariter requiruntur, adhibea-
tur tabularius; vel si copia tabularij non sit,
eius loco adhibeatur octauus testis. nec car-
bitro, quin debeant esse rogati specialiter, ut
& in aliis testamentis obseruari debet. III. Ut
testator coram his exprimat se velle con-
dere testamentum nuncupatum, & eorum
suam voluntatem enunciet. IV. Ut insti-
tutiones hæredum præponantur legatis &
fideicommissis: quamvis in aliorum testa-
mentis hæc omnia non sit necessarius. 7. de
legat. §. ante hæredis. V. Ut tabularius,
vel octauus testis redigat testamentum in
scriptis. VI. Ut adhibeantur subscription-
es & signacula. Doctores excipiunt te-
stamenta parentum inter liberos, per l. hac
consultissima. 21. §. ex imperfecto. C. de
testament. & testamentum ad pias causas,
per cap. cùm esset. 10. extra eod. in his
enim testamentis, quamvis à cæcis son-
dantur, actas solemnitates à Iustino in-
troduktas putant non esse necessarias. Verùm
hæc Doct. sententia mihi suspecta est, propte-
rea quòd iura, quibus nituntur, non loquun-
tur de testamento cæci, sed generaliter & in
vniuersum de testamentis à quacunque per-

sonæ factis: dicta autem Iustini constitutio specialiter loquitur de cæcis. quocirca d. iura non derogant huic constitutioni, sed potius è contrario hæc constitutio dictis iuribus derogat, quia in toto iure generi per speciem derogatur. ff. de diu. reg. iur. l. in toto 80. qui est apud hostes, i. qui in potestate hostium est, ut captiuus, aut obses, testamentum facere non potest: quamuis testamentum antea factum, captiuitate non infirmetur. §. ultim. & ff. eod. l. obsides. 11. Legati verò, quia non sunt in potestate hostium, sed iure gentium sunt inuiolabiles, testamenti factionem retinent. ff. eod. l. qui à latronibus. 13.

EX hoc titulo colliguntur nouem axiomata.

1 Testamenti factio ab homine priuato permitti non potest. in prin. quia est iuris publici. D. eo. l. 3. quod ius conuentionibus priuatorum mutari nequit. D. de pact. l. ius publicum.

2 Regulariter peculium filijfamilias in bonis patris computatur, ut peculium serui in bonis domini. in princ.

3 Nullum est in impubexibus animi iudicium. §. 1.

4 Furiosi mente carent. d. §. 1.

5 Testamentum, quod ab initio non ualuit, ex post facto non confirmatur. d. §. 1. & §. seq. Coniun. princ. j. tit. prox. & l. 1. D. de regul. Caton. Simile est axioma. 13. j. de lega.

6 Furor superueniens non infirmat negotium rectè gestum. d. §. 1.

7 Testamenti factio in testatore requiritur

tur eo dumtaxat tempore, quo testamentum facit. d. §. 1. & §§. seqq. Excepe, nisi capitis diminutione testatoris fiat testamentum irritum. j. quib. mod. testam. infirm. §. alio. & §. non tamen.

8 Prodigus furioso comparatur. §. item prodigus. Coniun. l. his qui. i 6. §. ult. D. de tut. & curat. dat.

9 Sæpe literati & eruditi homines variis casibus audiendi & loquendi facultatem amittunt. §. item surdus.

De exheredatione liberorum.

TIT. XIII.

Non sufficit testamentum esse iure factum, (i. adhibitis solemnitatibus. §. expositis.) ut valeat; sed insuper opus est, ut si testator liberos in potestate habeat, eos instituat, vel exheredet: quoniam eorū præteritio facit ut testamentum nullius sit momenti. ff. de iniusto rupto. l. 1. Nota primò, præteritionem vel exheredationem dici respectu hæreditatis, non respectu legatorum vel fideicommissorum: siquidem rectè dicitur præteritus, vel exheredatus, cui nullam partem hæreditatis accipit, quamvis ei aliquid legatum vel iure fideicommissi relictum sit j. h. t. §. 1. Nota secundò, aliam esse exheredationem nominatim factam, aliam verò inter cæteros. Nominatim facta dicitur, cum vel proprio non ine, vel alia quavis demonstratione significatur specialiter is qui exhere-

datur, veluti, *Titius exhaeres esto, Filius meus miles exhaeres esto*. Exhereditatio inter ceteros appellatur quæ sit verbes *generi lib. ceteri exhaeredes sunt* *¶* eod. in princ. Nota tertio exheredationem extraneæ personæ non valere, sed in liberis testatoris habere effectum. D. de bon. poss. con. tab. l. non putavit. 8. §. si quis emancipatum. & §. se. Nota quarto, liberorum appellationem latè patere, ita ut complectatur. I. tam masculos, quàm feminas. D. de verb. significat. l. cognoscere. §. 6. §. 1. I. I. Tam unum, quàm plures. D. eod. l. non est sine liberis. 148. & l. seq. III. Tam filios vel filias, quàm nepotes vel neptes, & vteriores quocumque gradu. D. eod. l. liberorum. 220. & de in ius voc. l. sed si hac lege. 10. §. liberos. IV. Tam suos, quàm emancipatos, & descendentes ex feminis. d. l. cognoscere. §. 1. V. Tam natos, quàm postumos. *¶* h. t. §. 1. & D. de testam. tut. l. 1. §. 1. VI. Tam naturales, quàm adoptiuos. *¶* de adoption. in princ. Ceterum ab hac liberorum appellatione excluduntur partus monstrosi & prodigiosi. D. de statu homin. l. non sunt liberi. 14. *¶* Huius tit. tres sunt partes *¶* Prima pars est de testamento pagani habentis liberos in potestate, ut patris, vel aui paterni. In hac parte primo declarat ius antiquum: deinde ius novum. *¶* Ius antiquum partim pertinet ad liberos iam natos, qui sunt in potestate, id est, ad liberos legitimos & naturales; partim ad postumos propriè dictos, id est, qui nascuntur post mortem testatoris: partem ad postumos Velleanos, qui ante patris testamentum nati sunt, & post testamentum in locum suorum hæredum fac

succedunt, partim ad liberos emancipatos
 partim ad adoptiuos. ¶ De liberis legitimis & naturalibus agitur in p. no. tit. & adhi-
 betur distinctio inter filium & reliquos libe-
 ros. dantur ergo tres regulæ. I. Filius, qui
 est in potestate testatoris, debet ab eo in-
 stitui, vel nominatim exheredari: alioquin
 eius præteritio faciet testamentum ipso iu-
 re nullum. C. de libe. præter. l. ult. §. sanc-
 imus. adeo ut ne quidem filio postea morien-
 te conualescat propter regulam Catonia-
 nam, quæ vetat testamentum, quod ab ini-
 tio non valet, ex postfacto conualescere. D.
 de regul. Caton. l. 1. in princip. Si tamen
 filius patri superstes, ab hæreditate absti-
 neat: testamentum ex bono & æquo susti-
 netur. D. de iniust. rupt. l. filio. 17. II. Reli-
 qui liberi, ut filia, nepos, neptis, si in te-
 stamento sint præteriti, non faciunt testa-
 mentum nullum, sed scriptis hæredibus ac-
 crescunt, & portionem hæreditatis eis aufe-
 runt, id est, suis hæredibus portionem virilem,
 extraneis semissem. Vlpian. tit. 22. Caius li-
 bro 2. Inst. l. titulo 3. Paul lib. 3. senen. tit.
 4. III. Alij liberi, præter filium, non solum
 nominatim sed etiam inter ceteros exha-
 redari possunt. Has trias antiquæ distinctio-
 nes inter filios & reliquos liberos Iustinian.
 mox abrogabit in §. sed hæc quid. adeo ut
 hodie in omnib. liberis in testatoris p. testue
 cõstitutis eadẽ obineant, quæ olim filij propria
 erant. ¶ De postumis in §. 1. datur 4. regulæ. I. §. 1.
 Postuma præterita, vel nõ recte exheredatua,
 nihilominus testamentum valet, quous ex post facto
 adgnatione postea in nup. possit. II. Si postu-
 mas nõ nascatur, quia si mulier abortu faciat,

testamentum habebit iuris effectum. III. Masculus postumus, si nascatur, rumpit testamentum, nisi in eo sit hæres institutus, vel nominatim exhæredatus. IV. Si femina postuma nascatur, testamentum rumpit, nisi vel sit hæres instituta, vel nominatim exhæredata, vel inter ceteros dato legato exhæredata. Nota primo, hanc quam regulam mox corrigi in §. sed hæc quidem. ita ut hodie tam postumæ quam postumi, non aliter quam nominatim exhæredari possint. Nota secundo, has omnes regulas pertinere ad suos postumos, id est, qui nascituri erant sui hæres. tantum enim abest, ut necesse fuerit alienos postumos instituere, vel exhæredare, ut olim iure civili hæres institui non possent. §. de bonor. possess. in prin. Nota tertio, falli Accursium, qui putat olim postumum exhæredatum potuisse agere de inofficioso testamento, hodie non posse exhæredari, quin testamentum ipso iure nullum faciat. Nam à matre odio patris, exhæredatus, olim repellebatur ab hæreditate materna, nec poterat hoc casu de inofficioso matris testamento conquiri; hodie tamen queri potest, argum. l. si quis suo. §. 1. C. de inoffic. testam. Ergo postumus exhæredatus non potest vlllo iure testamentum nullum dicere: sed hodie omnimodo & indistinctè de inofficioso queri potest, cum in eum iusta exhæredationis causa non cadat, nec ex sua personâ, quia nondum est natus, nec ex persona parentis, ut olim, quia non debet ex alterius odio alter prægruari, ut Iustin. loquitur in d. l. si quis suo. §. 1. C. De quasi postumis in §. postumorum. dissoluantur tres quæ

§. postu-
morem.

quæstiones. Prima quæstio est, quis sit quasi postumus. Respondet Imp. eum esse quasi postumum, qui in sui hæredis locum succedit. id est, qui ante testamentum parentis natus est non suus hæres, quia alius eum præcedebat, ut nepotem præcedit filius; post testamentum autem à parente factum sit suus hæres, quia dempto suo hærede, in eius locum succedit, & sit auo suus hæres. Hoc autem accidit, quacumque ratione filius exeat de patris potestate, excepta dignitate qua sui iuris factus non desinit esse suus hæres, proinde non facit locum sequenti personæ. Nou. 81. cap. 2. Nota aliud quoque genus esse quasi postumorum (de quibus, ut de ceteris postumis agitur in l. Gallus. 29. ff. de liber. & postum.) nempe qui post parentis testamentum nascuntur sui hæredes, parente scilicet adhuc viuo, ac de his quoque non minus quam de veris postumis, accipi possunt, quæ in superiori §. tradita fuerunt. Hæc duo genera quasi postumorum considerantur in l. Vellea. de qua in d. l. Gallus. Est insuper & aliud genus, quod in calce eiusdem legis ex Iuliano adiungitur legi Velleæ, id est, cum aliquis post testamentum parentis nascitur non suus hæres, & parente adhuc viuo sit suus hæres: veluti si post aui testamentum, viuis auo & patre, nascatur nepos, deinde viuente auo pater moriatur, nepos sit suus hæres auo. Denique quasi adgnatio postumi est, cum quis post factum testamentum aliquem adoptat. §. quib. mod. testam. infir. §. 1. Altera quæstio est, quid iuris tribuatur his quasi postumis, qui considerantur in hoc §. Respondet Imp. testamentum patris ab ini-

tio valere, quamvis hos postumos præterierit, vel non rectè exheredauerit, sed postea eorum quasi agnatione rumpi, si nec sint instituti, nec rectè exheredati, & in sui hæredis locum succedant. Intellige rectè exheredatos, si masculi sint exheredati nominatim, feminae verò siue nominatim siue inter ceteros. Tertia quæstio est, quo iure introductum sit, ut hi quasi postumi possint exheredari, cum nondum sint sui hæredes. Respondet Imp. hoc esse introductum lege Vellea. Hæc lex non solum exheredationem, sed etiam institutionem horum quasi postumorum confirmat, non quod introduxerit eos posse hæredes institui, sed quia cauit ne instituti hæredes testamentum quasi agnatione rumperent. d. l. Gallus. §. sequenti parte, & §. p. vers. denique. Hinc porro factum est, ut hi vocentur postumi Velleani: quia (ut exposui) lege Vellea de his cautur. ¶ De liberis emancipatis in §. emancipatos. distinguitur inter ius civile & ius prætorium. Iure civili possunt præteriri, quia pro extraneis habentur: iure autem prætorio debent institui hæredes, vel rectè exheredari, id est, masculi nominatim, feminae vel nominatim vel inter ceteros: alioqui testamentum euerterent per bonorum possessionem contra tabulas. ¶ De liberis adoptiuis sic distinguuntur in §. adoptiui. Aut sunt in familia adoptiua, aut sunt à patre adoptiuo emancipati. Priori casu debent institui vel exheredari in testamento patris adoptiui, sed possunt præteriri à patre naturali: quia non censentur eius filij, ne videantur habere duos patres, quod est absurdum, & contra natu-

iam, ideoque non potest effici per adoptionem, quæ naturam imitatur. *suprà de adopt. §. minorem.* Quare in ista fuit censummarialis sententia a Valer. Max. relata lib. 7 cap. 7. quæ testamentum referendunt, in quo Caracorianus à patre naturali præteritus fuerat, cum in familia patris adoptiuus esset. Posteriori casu perinde habentur, ac si à patre naturali essent emancipati (supponitur enim eos viuo patre naturali esse ab adoptiuo patre emancipatos: alioqui pro extraneis haberentur etiam respectu patris naturalis. *infra de hered. quæ ab intesta. §. at hi.*) proinde habent bonorum possessionem contra tabulas patris naturalis, nisi ab eo sint instituti vel recte exheredati: nihil autem officiant testamento patris quondam adoptiuus, quamuis in eo sint præteriti. Hæcque de iure antiquo. ¶ Post hæc in §. sed hæc *§. sed hæc quidem.* tradit nouum ius: & primum iuris antiqui distinctiones in modo exheredandi abrogat, iubens omnes liberos, si exheredentur, nominatim exheredari, vt exhereditatio valeat, sublata differentia I. Inter masculos & feminas (cuius emendationis, siue exæquationis, qua feminae masculis comparantur, triplicem rationem affert: primam à iure naturali, quia uterque sexus ad procedendum est æquè necessarius: alteram à iure civili, quia lex duodecim tabularum æquè ad intestatam successionem vocat masculos & feminas tertiam à iure prætorio, quia prætores quoque masculos & feminas æquè ad successionem admiittunt. II. Inter liberos primi, & liberos vltimi gradus. III. Inter liberos natos & postumorum. Itaque constituit, vt omnes liberi, cuiuscunque sexus &

gradus, siue nati, siue postumi sint vel heredes instituuntur, vel nominatim exheredentur: adeo ut hodie exheredatio inter ceteros liberis non magis obsit, quam prateritio. Deinde in uerbis circa. limitat antiquam decisionem de liberis adoptiuis: quia (ut plenius fuit expositum in §. sed hodie. §. de adopt.) filius in adoptionem datus, nihil iuris habet in bonis patris adoptiui, nisi aut sit ab eo heres institutus, aut naturali parenti in adoptionem fuerit datus. ¶ In secunda tituli parte, quæ est in §. penult. agitur de testamento militis: de quo specialiter statuitur, ut prateritio liberorum non officiat testamento, sed pro exheredatione rectè facta habeatur. Excipitur, nisi miles, qui liberos prateriit, ignorabat se habere liberos: ut quia eo absente nati sunt: tunc enim testamentum non valet. C. de testamen. mil. l. sicut c. erri iuris. 9. & l. seq. ¶ In tertia parte, quæ est in §. ultim. similiter statuitur, ut prateritio matris, vel aui materni, vel ceterorum per lineam maternam adscendentium, pro exheredatione habeatur: adeo ut liberi prateriti nec testamentum nullum dicere, nec contra tabulas bonorum possessionem petere, sed tantum de inofficioso testamento querelam mouere possint: de qua querela tractabitur. §. titul. 18.

§. ult.

Ex hoc tit. colliguntur octo axiomata.

1 Testamentum, quod ab initio non valet, ex post facto non confirmatur. Coniun. §. 1. & 2. §. tit. prox. & l. 1. D. de reg. Caton. Simile est axio. 13. §. de legat.

2 Cum testamentum rumpitur, totum infirmatur; nec potest pro parte valere, pro par-

te esse inutile. §. 1. Aliud est, cum per inofficiosi querelam rescinditur: quia fieri potest, ut pro parte infirmetur, & pro parte valeat. D. de inoff. testam. l. nam etsi parentib. 1 §. vlt. & l. circa. 24.

3 Liberi adoptiui naturalibus comparantur. §. adoptiui. Coniun. §. in plurimis. §. de adoptionis. & §. nunc autem. j. de acquif. per arrogat.

4 Emancipatus à patre adoptiuo, perinde habetur, ac si emancipatus esset à patre naturali. d. §. adoptiui. Coniun. §. at hi. j. de hered. quæ ab intesta. defer.

5 Non in omnibus iuris articulis deterior est conditio feminarum, quàm masculorum. §. sed hæc quidem. Coniun. §. ceterum. j. de legit. adgn. success. licet in multis deterior sit. D. de sta. hom. l. in multis. 9.

6 Uterque sexus in hominibus procreandis simili naturæ officio fungitur. d. §. sed hæc quidem.

7 Silentium militis non ignorantis se habere liberos, pro exheredatione nominatim facta habetur. §. pen.

8 Præteritio matris, vel adscendentium per lineam maternam, habet vim exheredationis. §. vlt.

De heredibus instituendis.

TIT. XIV.

Hæredis quoque institutio necessaria est, ut testamentum valeat: quia est caput & fun

fundamentum testamenti. §. de legatis. §. ante heredes. Est autem heredis institutio nihil aliud quam ultima voluntas testatoris hereditatem suam in aliquem vel in aliquos, iure directo post mortem conferentis. Hereditatis definitionem retuli §. in calce. tituli.

Princ.

9. ¶ Hic titulus diuiditur in sex partes. In prima Imper. docens, qui possint heredes institui, Primò dat regulam generalem, quòd heredes instituere licet tam homines liberos, quam seruos proprios, vel alienos, dummodò cum eorum dominus sit testamètu factio. §. de hered. qual. §. an extraneis. & D. h. t. l. non minus. 3. l. an princ. & l. si alienam. 49. §. 1. ¶ Secundò de seruo proprio testatoris tria declarat. I. Seruum propriu vel institui cum libertate, veluti, *Sticor. seruum in us liber & veres est* vel sine libertatis datione, veluti, *Sti. hus heres est*. utroque autem casu fieri liberum & heredem. §. 1. quia cum liberas expresse ei non relinqui ut, tacite de ea censeatur, eò quòd non potest fieri heres, nisi libertatem adipiscatur. quæ quidem ratio noua est, id est, ipsum Iustinianum autorem habet. §. qui & ex quibus caus. manum. non poss. §. adeoque. licet sententia non sit noua, quoniam ante Iustinianum Aclicino placuit. verum, quod non per inuocationem. II. Quis sit seruus proprius. Dicitur autem seruus testatoris proprius non solum si testator in eo plenum dominium habeat, sed etiam si nudam habeat proprietatem, vsusfructu ad alium pertinente. verificat. proprius. quia vsusfructus non est pars rei, sed seruatus. Itac lega. §. si cui fundus. & notè dicimus totam rem nostram esse, cum vsusfructum alius habet.

D.

D. de verbor. sign. l. recte dicimus 2 §. in prin.

* III. In §. est tamen excipitur casum. Secun- §. qd ta-
men.
da distinctio est: Servus heres instituitur aut
à domino suo, aut à domina. Hic speciali-
ter notatur casus, quo domina seruo suo nec

libertatem nec hereditatem relinquere potest
propter suspicionem adulterij cum eo com-
missi. Nam suspicio adulterij facit, ut ad li-
bertatem perducere non possit: consequenter
non possit heres fieri: quia servus domini sui
vel domine heres sine libertate fieri nequit. §.

qui & ex quib. caus. man. non poss. & §. idem-
que iuris. nemo enim est, cui hereditatem
acquirere possit: ut cum extranei servus he-
res instituitur, domino suo hereditatem ac-
quirat. Nota, quod dicitur, *adulterio macula-*

tum, apud Marcianum in l. his verbis. 48. §.
interdum. ff. h. t. legi *accusatum*. quam lectionem

nonnulli improbant tamquam iuri contra-
riam: quia lex vetat adulterum & adulteram
simul accusari. Cod. de adult. l. reos. 8. qua-
propter cum mox in contextu subiicitur
mulierem eiusdem criminis ream postula-
tam esse, non videtur dici posse etiam ser-
uum esse hoc crimine accusatum. Ad hanc

obiectionem respondeo, quamvis adulter &
adultera non possint eodem tempore ab eo-
dem accusatore rei peragi. dict. l. reos. tamen
à diversis accusatoribus posse. D. ad leg. Jul.
de adulter. l. denunciasse. 17. §. penultim.

¶ Tertio in §. servus autem à domino. di- §. servus
autem à
domino.
stinctionem ponit proprio testatoris & a-
lienò seruo communem: aut enim servus
quem testator heredem instituit, in ea-
dem causa manet, id est, in eiusdem
dominio retinetur: aut ab eo manumit-

titur.

tatur: aut alienatur. Seruus proprius testatoris. I. Casu fit liber, & heres necessarius; quia velit nolit, cogitur esse heres j. de hered. qual. §. 1. proinde fit heres etiam ignorans. D. de reb. cred. l. pen. II. Casu non potest libertatem ex testamento consequi, quippe qui iam inter vivos manumissus fuit: nam qui semel est liber, non potest amplius liber fieri: consequenter non fit heres necessarius, sed voluntarius, id est, pro libitu potest hereditatem adire, vel repudiare, propterea quod heres necessarius non fit, nisi ex eodem testamento tam libertatem quam hereditatem consequatur. III. Casu non fit ex testamento liber, quamvis in eo testamento libertas ei relicta fuerit: quia testator cum postea alienando, dationem libertatis tacite reuocavit. hereditatem tamen potest adire: quoniam hereditas nec expressè, nec tacite ei est adempta. debet autem adire iussu domini, cui hereditatem acquireret, ut didicimus ex §. item nobis. §. per quas pers. cuiq. acqu. Seruus autem alienus, I. Casu hereditatem adire debet iussu domini sui: quia semper iussus domini in acquirenda per servum hereditate precedere debet. ff. de acqu. heret. leg. si quis mihi bona. 1 §. iustum. II. Casu debet adire iussu novi domini. iussum enim requirimus eius, qui dominus est tempore aditionis, non tempore testamenti, vel mortis testatoris. III. Casu, cum liber factus sit, suo arbitrio potest adire (supple, vel repudiare) hereditatem. dict. §. 1. versic. alienus. ¶ Quarto in §. servus etiam. loquitur de seruo nullius, id est, seruo hereditario (est autem servus hereditarius, cuius do

§. servus
etiam.

dominus mortuus est, necdum eius adit (est hereditas) vel eius qui in utero est. Hi non videntur posse heredes institui, quia dominum non habent, & cum servis testamenti factio est ex persona dominorum. D. h. t. l. non minus. 31. §. 1. Hac tamen ratione non obstante docet Imp. valere heredis institutionem, siue heres instituatur servus hereditarius, quia hereditas repræsentat personam defuncti; siue servus eius qui est in utero quoniam is, qui est in utero, habetur pro iam nato. ff. de stat. hom. l. 7. & l. penultim.

¶ Quinto in §. servus autem plurium. tractat de seruo communi parib. dominis. Hic heres instituitur vel ab extraneo, vel ab uno ex dominis. Priori casu Imp. docet hereditatem per hunc servum omnibus dominis acquiri, non omnimodo pro aequalib. partibus, sed singulis pro dominij portione. ita ut qui maiorem partem in dominio servi habet, maiorem partem hereditatis acquirat: qui verò minorem habet, minorem acquirat. verbi gratia, dominus ex semisse, acquirit hereditatem pro semisse; & dominus ex triente, acquirit trientem hereditatis. similis est aliorum ratio. Posterior casus in contextu omittitur, sed per distinctionem decidi debet. aut enim servus instituitur sine libertate, aut cum libertate. Si sine libertate, non fit liber, quia non erat proprius testatoris, ut tacite libertas ei data videri possit, sed tantum fit heres, & hereditatem alijs dominis suis pro eorum dominicis partib. acquirit. D. pro soc. l. verum. 63. §. si seruo. Sin autem libertas cum hereditate sit ei relicta, etiam inuis dominis superstitibus ex Iustiniani constitutione liber fit.

ita

ita vt illi pretium partis, quam in seruo habebam, accipere debeant. §. de donat. d. vium. & C. de commun. ser. manum. l. 1. hereditatem igitur sibi acquirit, & quidem (vt opinor) necessarius heres efficitur, cum ex eodem testamento tam libertatem, quam hereditatem consequatur, arg. §. 1. vertic. si vero. §. hoc tit. & l. 6. §. pen. D. cod.

¶ *Secunda tituli pars in §. & vnum. est de numero heredum. Hic quaeritur, quot heredes institui possint. Respondet Imper. vel vnum institui posse, vel duos, vel tres, vel plures in infinitum. Quod ait in infinitum, non ita debet accipi, quasi infiniti homines possint institui heredes: sed quemadmodum mathematici dicuntur accipere longitudinem linear in infinitum, eam non definiunt eius quantitatem, ita etiam hic dicitur posse institui plures heredes in infinitum, quia lex non definit certum numerum heredum. Et quemadmodum numerus augetur quidem in infinitum; sed semper is, qui actu sumitur, finitus est: ita etiam heredum in quocumque testamento institutorum numerus est finitus, licet augeri possit in infinitum. Eodem modo Vip. anas accipit hoc verbum, in infinitum. titul. de donib. §. mortua. Hoc loco quaerit Accurs. an testamentum valeat, si quis heredes instituat omnes homines, qui sunt in mundo: ac respondet eiusmodi institutionem valere, quamuis non possit aditione confirmari. Probabilior mihi videtur eorum sententia, qui putant dictum testamentum non valere. videtur enim testator, qui omnes homines heredes instituit, aut non serio id agere vt testatus decedat. Ceterum*

si testamentum valeat, facile posset additione confirmari, quia vel unus adiri, ne confirmaretur, & ceterorum, qui aut nollent, aut non possent adire, portiones ei accrescerent. C. de cadu. toll. l. an §. in his itaque. ¶ Tertia tituli pars in §. hereditas. parte hereditatis declarata adhibita distinctione. Aut enim testator nullas partes constituit, aut hereditatem suam in certas partes distribuit. Priori casu duodecim partes iure constituuntur, quæ vocantur *Vncia*: totum verò appellatur *As*. sed portio ex duabus vnciis constans, proprio nomine dicitur, *Sextas*, quia est sexta pars hereditatis; ex tribus, *Quadrans*, quia est quarta pars: ex quatuor, *Triens*, quia est tertia pars: ex quinque, *Quincunx*, quia continet quinque vncias: ex sex, *Semis*, quia est dimidia pars: ex septem, *Septunx*, quia habet septem vncias: ex octo, *Bes*, quasi bis triens, ut Festo placet, quia continet duos trientes, id est, bis quatuor vncias: ex nouem, *Dodrans*, quasi dempto quadrante *As*, quia si ex asse continetur xii. vncias, demas quadrantem, (id est, tres vncias) remanebit dodrans, id est, nouem vnciæ: similiter ex decem, *Dextans*, quasi dempto sextante *As*: quia si ex asse demas sextantem, (id est, duas vncias) manebunt decem vnciæ: similiter ex vndecim, *Deunx*, quia dempta vncia ex asse, reliquæ sunt vndecim vnciæ. Posteriori casu tot sunt partes hereditatis, quot testator voluit, velati si vnum heredem scripserit ex sex vnciis, vel, cum duos heredes faceret, singulos instruerit ex tribus vnciis vel, cum tres heredes scriberet, singulis binas vncias

attribuerit : certe tota eius hereditas sexvnciis constabit. Quin etiam si vnum heredem ex femine instituerit, hic fiet heres ex affe: quia nemo potest, nisi sit miles, pro parte testatus, pro parte intestatus decedere. l. §. hereditas, verum non autem & D. de dau. leg. iur. l. 7. quamuis ex post facto possit contingere, ut eius testamentum pro parte confirmetur, pro parte rescindatur, ut per inofficiosi querelam. D. de inoffic. testam. l. nam etiam parentibus. i §. vlt. ¶ In quinta parte Imperator docet, quae portiones singulis heredes tribuantur. ubi decidit octo casus. I. Casu, testator plures heredes instituit, & singulas partes assignavit: ut in casu hereditas praecite inter heredes tribuitur secundum testatoris voluntatem: sive partes aequales, veluti, *Titius ex triente, Maenius ex triente, Gaius ex triente heredes sunt*; sive inaequales, veluti, *Titius ex semise heres esto, Maenius ex triente heres esto, Gaius ex sextante heres esto*. nam ex superiori institutione quilibet accipiebat quatuor vncias: ex hac vero Titius sex vncias consequitur, Maenius quatuor, Gaius duas. §. si plures in princ. II. Casu, plures heredes scripti sunt simpliciter non nominatis partibus: veluti, *Titius, Maenius, & Sempronius heredes esto*. Hoc casu inquit Imp. eos fieri heredes ex aequis partibus: quia non sunt partes inaequales, nisi testator id expressem. l. si plures, verum satis. III. Casu, restitutor quidam heredibus certas partes assignavit, nec tamen eorum aliam inter eos diuisit, & plium vel alios sine partium designatione heredes scripsit: veluti, *Titius in semise nona erit: Sempronius ex triente heres esto: Maenius heres esto*. Hoc

Hoc casu inquit Imp. eum, qui sine parte heredes scriptus est, id obtinere, quod assi decet. *vers. partibus autem.* id est, quod in diuisione hereditatis à testatore facta omnia esse. in dicto casu Mæuius obtineat sextantem, qui à Titio datus est semis, Seio triens, quæ duæ partes conficiunt id est. vncias: ergo reliquæ dæ vncias, quæ faciunt sextantem, & attibuantur Mæuiio sine parte heredi scripro. **IV.** Casu similiter testator quosdam ex certis partibus heredes instituit, & alium vel alios sine partibus. sed hic casus à præcedente differt: quia in superiori casu testator non distribuatur totum assen, ut in exemplo à me addito tantum distribuatur id est. vncias: hoc autem casu vniuersum assen inter aliquos heredes distribuit. & alium vel alios heredes sine parte assignat: veluti, *Titius ex semis heres esto: Mæuius ex triente heres esto: Seius ex sextante heres esto: Sempronius heres est.* Hoc casu Imperator diuidit hereditatem in duas partes æquales: ac dimidiam tribuit iis hereditibus, qui ex certis partibus instituti sunt, alteram verò dimidiam illi vel illis concedit, qui sine partibus instituti sunt. d. §. si plures. *vers. si verò.* ut in dicto exemplo Sempronius obtinet dimidiam partem hereditatis: altera dimidia diuiditur inter reliquos heredes, seruata scilicet proportionem à testatore inter eos statuta. quæ quidem facile seruatur. *si secundum doctrinam §. & si plures l. h. c.* constituamus hereditatem ex 24. vncijs. sic enim Titius consequetur sex vncias, Mæuius quatuor, Seius duas, Sempronius reliquas duodecim. *§. si verò.* si testator alios heredes scripsit ex certis partibus, nec

distribuit totum assem, nec adiecit heredes aliquos sine partibus; adeo ut aliqua pars hereditatis vacet, quæ nulli heredi à testatore tributa est. Hoc casu inquit Imp. in §. videamus. vacantem partem tacite singulis heredibus pro hereditaria parte accrescere. Rectè ait *tacite*: quia testator hoc non expressit. Rectè ait *pro hereditaria parte*: quia non accrescit æqualiter, nisi ex partibus æqualibus instituti sint, sed accrescit pro rata portione. verbi gratiâ, testamentum esto, *Titius, Seius, Mauius, singuli ex quarta parte heredes sunt*: vel, *ex quadrante heredes sunt*. hoc casu superest quadrans, qui singulis accrescit: & quia sunt instituti ex partibus æqualibus, accrescit æqualiter. quoniam igitur quadrans tribus vnciis constat, singulis heredibus una vncia accrescit: adeo ut singuli consequantur trientem: qui ex quadrante instituti fuerant: habent enim tres vncias ex verbis testatoris expressis, & vnciam vnam iure accrescendi ita fit triens, id est, quatuor vnciæ. Rursus testamentum esto, *Titius ex triente heres esto, Mauius ex sextante heres esto*. hoc casu cum Titius accipiat quatuor vncias, Mauius duas vncias: supersunt vnciæ sex, quæ Mauius & Titius accrescunt pro partibus hereditariis. nam Titius heredi instituto ex quatuor vnciis, accrescunt quatuor vnciæ: & Mauius instituto ex duabus vnciis, accrescunt totidem, id est, duæ vnciæ. ita fit, ut Titius bessem, Mauius trientem obtineat. Notandum, esse magnam differentiam inter vncias, & partes, quas vulgo vocant aliquotas. nam testator hereditatem suam diuidit in quot vncias vult, adeo ut tot sint vnciæ in

in hereditate, quot testator velit. §. h. tit. §. hereditas. vers. non autem. sed per rerum naturam fieri nequit, ut mutetur numerus partium, quæ appellantur aliquotæ. verbi gratiâ, non possunt esse in hereditate quatuor tertiæ, vel quinque quartæ, vel tres semisses, vel solum tres quadrantes, vel solum duo trices. Itaque si testator vnum ex quatuor, alterum ex duabus vnciis heredes scripserit, hereditas sex vnciis constabit, nec est opus alioni indagine. si verò testator dixit, *Primus ex triente, secundus ex sextante heredes sunt*: non possumus dicere trientem & sextantem, seu (quod idem valet) tertiam & sextam partes constituere totam hereditatem: proinde necesse est confugere ad ius accrescendi §. expositum. VI. Casu, plures heredes scripti sunt, quàm sint partes hereditatis, ex quibus sunt instituti. Hoc casu inquit Imp. singulis portionem tacitè decrescere. sub. pro parte hereditariâ. d. §. videamus. vers. & ex diuerso nam hic casus est præcedenti oppositus. Finge testamentum tale esse, *Primus, secundus, Tertius, & Quartus ex tertiis partibus heredes sunt*. hoc casu testator distribuit quatuor tertias. necesse igitur est vnam tertiam decrescere, id est quatuor vncias, vnde cum quatuor sint scripti heredes ex æqualibus partibus: dicendum est singulis vnciam vnam decrescere: & cum sint instituti singuli ex triente, qui continet quatuor vncias, tantum obtinebunt quadrantem, id est tres vncias. Quod si heredes ponantur scripti ex partibus inæqualibus, etiam inæqualiter singulis decrescet. vt putà si testamentum tale sit, *Primus ex dextante, secundus ex besse, Tertius ex semisse heredes sunt*.

hoc quoque casu sunt potius portiones, quàm heredes. proinde et potius singulorum hereditum partem, quàm non pro rata portione. Primo igitur dedit heredi quincunx, Secunda tricens. Tercio quatuordecim, singulis adiungitur dimidia pars scæ portionis. sic fit, ut Primus, qui erat institutus ex dextante, consequatur quincunxem. Secundus institutus ex beffe, obtineat tricenam. Tertius institutus ex semiffis, ut par quadrantenem. nam quincunx est dimidia pars quadrantis, tricens est dimidia pars sexcentis, quadrans est dimidia pars semissis.

* VII. Casu, testator plures vncias quàm dupondium distribuit, & aliquem vel aliquos sine partium designatione heredes fecit. Hoc casu inquit Imp. hunc vel hos sine partibus heredes scriptos, id accipere, quod dedit dupondium. §. & si plures, id est, quod fuit à testatore omni summa in diuisione dupondij. cum enim testator aliam excedit, intelligitur transire ad dupondium, qui constat duobus assibus, id est 24. vncijs. Exempli causâ, testamentum sit ita conceptum. *Titius ex octo vncijs, Seius ex quatuor vncijs, Mauius ex tribus vncijs heredes sunt, Sempronius heres esto.* hoc casu, quia testator Titio, Seio, & Mauius distribuit quindecim vncias, Sempronius obtinebit reliquas nouem vncias: quia vnciæ quindecim & nouem faciunt dupondium. VIII. Casu, testator excessit dupondium, & quendam vel quosdã sine partibus heredes scripsit, inquit Imp. in d. §. & si plures. versidemque, transitum fieri ad tripondium, qui constat ex tribus assibus, id est, ex vncijs sex & triginta: adeo ut qui sine partibus heredes scripti sunt, id consequantur, quod dcest tripondio: quemadmodum

§. 2^o si
heres.

dum in precedenti casu id accipiebant, quod
deerat dupondio. Simili ratione, si testator
excessum respondum, & quoddam sine par-
tibus heredes scripserit, eis tribuemus, quod
deest quadripondio. itidemque à quadripon-
dio transibimus ad quinque pondium: & ita
deinceps. conficiamus enim quadripondium
ex quatuor assibus, id est ex uncis octo &
quadragesima: quinque pondium ex quinque
assibus, id est, ex uncis sexaginta: & ita de-
inceps. Notat Imp. in fi. d. §. & si plures. has
omnes partes, id est partes dupondij, vel tri-
pondij heredibus assignatas, reuocari ad as-
sem constantem ex xij. uncis, quamuis du-
pondius & tripondius contineant plures un-
cias. omnis enim diuisiō hereditatis potest
reuocari ad assem, seruata scilicet propor-
tione. vt putà eadem hereditatis portio est,
siue quis ex asse accipiat quatuor uncias, si-
ue ex dupondio octo, siue ex respondio duo-
decim, semper enim consequatur totam
partem hereditatis. ¶ In quinta parte Impe-
rator declarat, quibus modis institutiones
heredum fieri possint. cum enim egerit in
prima & secunda tituli parte de personis he-
redum, in tertia verò & quarta de re, id est
de hereditate: consequenter agit de ipsi tes-
tatoris voluntate qua res illa dictis personis
tribuitur. In hac parte dat Imperator quinq;
regulas. I. Heres institui potest tã purè, volun-
ti, Titius heres esto, quam sub conditione, ve-
luti Si natus ex Asta venerit, Titius heres esto. §.
heres & purè. Intellige conditionem possibili-
lem. nam si heredis institutioni adieciatur
impossibilis conditio, quoniam hæc condi-
tio pro non scripta habetur. j. cod. §. in

§ heres
& purè.

possibilis, institutio nihilominus pura erit. Ille dies, in quo rationi heredis adiectus, pro non scripto habet, cumque heres nec ex certo tempore, veluti, *ex ætate illis*, nec ad certum tempus, veluti, *usque ad Kalendas illas*, fieri potest: sed non obstante diei adiectione, fit heres statim, & in perpetuum. Nota primò, hanc regulam esse de die certo, non de die incerto, veluti, *cum navis ex Asia venerit*: nam dies incertus non habetur pro non scripto. sed eius eventus expectatur, perinde atque conditionis, propterea quod dies incertus conditionem facit. D. de condit. & demo. str. l. dies. 75. Nota secundò, quemadmodum nemo potest decedere pro parte rei testatus, pro parte intestatus. §. h. t. §. hereditas. vel. neque enim. & D. de diuers. reg. iur. l. 7. ita etiam non posse decedere pro parte temporis testatum, pro parte intestatum: proinde non posse instituere heredem ex die, veluti, *Kalendis illis, heres esto*: aut ad diem, veluti, *usque ad Kalendas illas, heres esto*. Hæc autem ratio nec institutioni conditionali officit; quia conditio, quodcumque existat, tunc trahitur ad tempus mortis testatoris. D. de hered. instit. l. potest. §. 6. nec testamento militis, qui ex speciali privilegio, sicut pro parte rerum testari potest. d. §. hereditas. vel. neque enim. ita etiam pro parte temporis. D. de testament. mil. l. miles ita.

41. in princ. III. Impossibilis conditio ultimæ voluntati adiecta, pro non scripta habetur: ita ut non vitiet ultimam voluntatem, sed vitietur. §. impossibilis. Exempli causa, *Titius si cælum digito tetigerit, heres esto*. ex hac institutione Titius statim ad

impossibilis.

ad hæreditatem vocatur, quasi purè & simpliciter scriptus hæres. hoc autem sit fauore ultimæ voluntatis. vnde obtinet etiã in legatis & fideicommissis, & libertatibus, quæ in testamento vel codicillis relicta sunt. sed alia est ratio contractuum, qui per impossibilem conditionem adiectam viuuntur: ut puta hæc stipulatio est inutilis, *Si calum digito tetigero, decem dabis*. J. de inutili stipul. §. si impossibile. Item quod dictum est de conditione impossibili, obtinet etiam in conditione, quæ est contra ius, vel bonos mores: veluti, *si adulterium commiseris*, vel, *si nudus in fer. saltaueris, hæres esto*. D. de cond. inst. l. conditiones quæ 9. l. conditiones contra 14. & l. seq. non item in cõditione perplexa, quæ cum ex duabus possibilibus constet, ob earum coniunctionem & mutuum impedimentum impleri nequit, veluti, *Si Titius hæres erit. Serius hæres esto. Si Serius hæres erit, Titius hæres esto*. nam eiusmodi institutiones sunt inutiles. D. co. l. si Titius 16. I V. * Si plures institutiones coniunctim adscriptæ sint, veluti, *Si nauius ex Asia venerit, & Titius consul fuerit, Mauius hæres esto*: Mauius nihil prodest, quod vna cõditio sit impleta: quia non potest fieri hæres, nisi utraque cõditio extiterit. §. si plures conditiones. V. Si plures cõditiones disiunctim siue alternatè heredis institutioni adiectæ sint, veluti, *Si nauius ex Asia venerit, aut Titius consul fuerit, Mauius hæres esto*: sufficit alterâ conditione impleri, ut Mauius hæreditatē adire possit. d. §. si plures cõditiones. ¶ In sexta parte §. ult. quæ est in §. ult. docet Imp. nō obesse institutioni, quæ heredes testatori sint ignoti: cū fieri possit, ut etiã qui nobis sanguine iuncti sunt,

§. si plures
conditio-
nes.

§. ult.

nobis sint ignoti: veluti si frater noster per
egredere, & quæ in maxima regione liberos
sunt pat. Quia autem l. p. te. g. r. o. r. o. Cuius
non iniquiter ostendat per uisitas.
Si quis tamen minus a recepta lectione re-
cedere, & si non sit legat. p. r. o. p. r. i. e.
nata, ut hoc velum referatur ad fratrem,
non ad filios fratris, nam licet aliquis per-
guntum, facile potest nobis esse notum, & si
fieri ex eo pergitur sumpti, nobis solum esse
ignoti.

EX hoc titulo colliguntur sexdecim axio-
mata.

1 Id quoque nostrum est, in quo alius
habet usufructum, in p. Coniun. l. recedē
die mas. 25. D. de verb. signif.

2 Sublati antecedente tollitur conse-
quens, §. est tamen.

3 Id, in quo usufructum habemus, alie-
num est, §. est tamen.

4 Necessarius heres non fit nisi ex eodem
testamento libertatem & hereditatem acci-
piat, §. seruus autem à domino.

5 In questione cui acquiritur hereditas,
spectatur tempus aditionis, eod. §.

6 Cum hereditas seruis est testamenti
factio, §. seruus etiam.

7 Faciens hereditatem præsentat personam
defuncti, d. §. seruus etiam. Coniun. princip. ut.
de stipul. serui.

8 Qui est in utero pro iam nato habetur.
d. §. seruus etiam. Coniun. l. 7. & l. pen. D. de
statu hom.

9 Partium seruus singulis dominis acqui-
rit pro cuiusque portione, §. seruus autem par-
tium. Coniun. §. vlt. de stipul. serui.

10 Tot vnciae assem efficiunt, quos testator vult. §. hæredes.

11 Paganus pro parte testatus, pro parte intestatus decedere non potest. d. §. hereditas. verum neque enim.

12 Nullius sola voluntas in testando spectatur. eod. vers.

13 Dies institutioni hæredis adiectus, pro non scripto habetur. §. hæres & puer.

14 Impossibilis conditio in ultimis voluntatibus pro non scripta habetur. §. impossibilis.

15 Si plures conditiones cōiunctim conceptæ sint, omnium euentus expectatur: si disiunctim, vnam implet sufficit. §. si plures.

16 Ignorantia testatoris iniunctam institutionem non facit. §. ult.

De vulgari substitutione.

TIT. XV.

Institutionum duo sunt genera, nempe institutio specialiter & pro parte dicta, & substitutio. specialis institutio est, quæ fit in primo gradu: substitutio autem, quæ fit in secundo, vel ulteriori gradu. nam testator quoscunque gradus hæredum vult, in suo testamento facere potest, ut inquit Imp. in princ. huius tit. Idcirco substitutio vocatur secundi hæredis institutio. ff. de vulg. & pup. l. substitui et l. de 43. §. Lucius. Item in hærede intelligitur secunde sue portionis sine ulteriori gradu sit institutus: ut et in secundarum nuptiarum appellatione significatur.

omnes nuptias, quæ post primas contrahuntur: ita secundi hæredis vel secundi gradus appellatione omnes hæredes & omnes gradus post primū conplotantur. Porro in gradib. distinguendis nō spectatur ordo scripturæ, sed successionis. nā siue testamētum ita concipiatur, *Titius hæres esto: Titius hæres non erit, Mauius hæres esto:* Siue ita, *S. Titius hæres non erit, Mauius hæres esto: Titius hæres esto:* utroque casu Tinius est hæres institutus in primo gradu, Mauius in secundo: quamuis in priori casu Titius primo, Mauius secundo loco hæredes scripti sint. in secundo autem casu loca sint inuersa, quia primo loco scriptus est Mauius, postea Titius. ff. de hære. inst. l. si ita quis institutus. l. 8. & de vulg. & pupill. l. 2. §. sed & si quis. & §. seq. ¶ Substitutionis quatuor sunt species: vulgaris, pupillaris, Quasi pupillaris, quam Doct. exemplarem vocant, & Militaris, nam fideicommissaria minùs propriè dicitur substitutio, ut notat o in ff. tit. in seq. Vulgaris dicitur, quia vulgò quilibet testator cuiuslibet hæredem substituere potest: Pupillaris quia fit pupillis: Quasi pupillaris, quia fit quasi pupillis id est furiosis, aut mente captis: Militaris, quia fit à testatore milite, & sustinetur ex militari privilegio. Vulgaris fit in primum casum, id est, si primus heres non erit: reliqua in secundum casum, id est, si primus heres decesserit. Casus est euentus, in quem substitutio confertur. ac sunt duo tantum generales casus, quos modò retuli: videlicet Si heres non erit, & si decesserit. Sed secundus casus subdividitur in tres: nimirum, Si in atate pupillari decesserit: si in furore seu mente captus decesserit. & quà locumque decesserit. si quous

tempore post p[er]tinentiam sanam mentis decesserit. Itaque pupillaris substitutio est, quæ cōfertur in eū casum, *Si primus in. a. tate pupillari decesserit*, vel, (quod idem valet) *Si prius moriatur quam in suam tutelā venerit*. Quasi pupillaris est, *si in furore decesserit*: vel, *si prius moriatur quam mentis compos factus sit*. Militaris est, quæ excedit pupillarem ætatem heredis sanam mente præcitur, veluti, *quancumque decesserit*: aut, *si prius decesserit, quam ad legitimam ætatem pervenerit*. ¶ Hoc tit. Imp. agit de vulgari substitutione: * ac Primò in princ. tit. docet, quot gradus heredum fieri possint. unde colligitur prima divisio substitutionis vulgaris: quia vel fit secundo, vel tertio, vel ulteriori gradu. Ait Imperator. *non s[ecundo] loco*, (id est, ultimo gradu) posse institui (id est, substitui) servum ipsius testatoris, tamquam heredem necessarium: quia servus domini suo fit heres necessarius. l. de hered. qual. s. 1. videlicet si ex eodem testamento libertatem & hereditatem accipiat. s. tit. prox. §. 1. Sed cur ait, *novissimo loco*? An quia (vt Accursius putat) frustra ei substitueretur, cum sit heres necessarius? Non puto hoc verum. quid enim, si servus vivo testatore post testamentum ab eo factum, moriatur: certè substituto locus erit, non quia servus nolit, sed quia non potest esse heres. quid si scribatur heres sub conditione, *si volet*: certè non est heres necessarius, sed voluntarius. D. de condit. institut. l. verba. 12. Et similiter, cum ei à domino substituitur, puto eum esse heredem voluntariū, & posse repudiare hereditatem, arg. si filius heres. 16. D. de lib. & post. & l. si is qui solvendo. 57. D. de hered. institut. Ergo Imperator loco

Princ.

ait

§. I.

at *novissimo loco*, quia expressè loquitur de seruo hærede necessario, quem testator in defectum aliorum hæredum substituit: non esset enim necessarius, si ultimus gradu hæres scriptus esset. ¶ Secundo in §. 1. asserti alteram aliquis substitutionis conditionem: quia vel substituantur plures vni, veluti, *Si Titius hæres non erit, Seius & Mauius hæreses sunt*: vel unus pluribus, veluti, *Si Titius & Mauius hæres non erit, Caius hæres erit*: vel singuli singulis, veluti, *Si Titius hæres non erit, Seius hæres esto: Si Seius hæres non erit, Soterius hæres esto*: vel ipsi hæredes instituti substituuntur sibi invicem, veluti, *Si Titius Mauius hæreses sunt: Si Titius hæres non erit, Mauius hæres esto: Si Mauius hæres non erit, Titius hæres esto*. ¶ Tertiò docet quæ portio legitimitatis ad substitutum, vel ad singulos substitutos pertineat, quam in parte tres casus decidit. I. Casus est, cum testator plures hæreses ex certis maculis partibus relinquit: deinde eos, non designatis in substitutione partibus, indicem substitui: veluti, *Primus ex enipe, Secundus ex triente, Tertius ex sextante hæreses sunt: Si quis eorum hæres non erit, reliqui hæreses sunt*. Hoc casu credere aliquis posset, tacitè in substitutione partes æquales datas videri, arg. §. si plures. n. p. n. §. tit. prox. Contrarium tamen Imperator pendet: quia partes in institutione expressæ, consentiunt tacitè in substitutione repetitæ. ut in d. exemplo, si Primus repudiet hereditatem, portio eius Secundo & Tertio delictur iure substitutionis, non pro partibus æqualibus: sed quia Secundus ex triente Tertius ex sextante hæreses scripti fuerunt, idcirco etiam portio

ponit Primum inter Secundum & Tertium pro
tutante & sextus inter tertium & septimus
indis confignatur. I. si autem videbimus quatuor
viduas hunc institutionis, ac totidem iure
substitutionis: Tertius autem accipiat tunc
tem, hoc est, duas viduas iure institutio-
nis, & alteras duas iure substitutionis. §. & si
ex dispartito & C. de impub. & al. ff. de l. i.
Nota primo, hoc accipere tam de iure
obtinere, quam testator sub appellatione
eandem eos substituit. nam si propriis nom-
inibus substitutos designasset, veluti, *Si pri-
mus hæres non erit, secundus & Tertius hæres
sunt*: partes æquales in substitutione datæ
Secundo & Tertio intelligerentur, argu. l. si
hæres. c. 24. ff. de leg. 1. & l. nonnunquā.
22. ff. ad senatusconsult. Trebell. Nota secun-
dò, cùm Imperator ait eas partes in substitu-
tione datas videri, quæ in institutione ex-
presse fuerint, non esse hoc accipiendum
de institutione eius, cui testator substituit,
vt Theophilus malè interpretatur, sed eius,
quam substituit: vt sensus sit, quam partem
quisque accipit ex institutione eandem ac-
cipiet ex substitutione. D. h. l. 3. & l. si plu-
res. 24. * II. Casus decidit in §. sed si in-
stituto. Testator duos hæres scripsit in
primo gradu Titum & Mævium: ac Titio
Mævium substituit: item Mævio Sempro-
nium substituit, veluti, *Titius & Mævius
hæres sunt: si Titius hæres non erit, Mævius
hæres est: si Mævius hæres non erit, Sempro-
nium hæres est*: finge nec Titium nec Mævium
hæres esse, sed vtrumque repudiare
L. etiam quæritur, vtrum Sempronius,
qui fuit Mævio substitutus, accipiat solum
par

partem Mæuij iure substitutionis, an etiam partem Titij. prima fronte videtur substitutus soli Mæuio. Imp. tamen respondet, hoc casu non esse distinguendum inter partem Titij, & partem Mæuij, sed ad utramque Sēpronium iure substitutionis admitti: quia cum Mæuius sit substitutus Titio, & Sēpronius Mæuius, consequenter Sēpronius est substitutus etiam Titio. Et hoc est, quod Imp. ait, *sine distinctione*. supposito enim casu, quem exposui, nō est distinguendū inter dictas partes Titianā, & Mæuianā. Quāquā si testamētū, quod in cōtextu proponitur, generaliter cōsideretur, tres casus sunt distinguendi. aut enim sol^o Titius, aut solus Mæuius, aut neuter adit hāreditatem. Primo casu, Sēpronius nihil accipit: secūdo casu solam Mæuij partē obtinet: tertio casu, qui solus in contextu deciditur, utramque partem consequitur, tam Titij, quā Mæuij, quia reuera utrique est substitutus. sicut enim hāres mei hāredis dicitur esse meus hāres. ff. de verb. sign. l. hāredis. 65 & C. de hāred. instit. l. ult. vers. sed si quidem. ita etiam substitutus meo substituto est mihi substitutus. Nō obstat l. qui habebat 47. D. de vulga. & pupill. ubi pupillarius substituti sunt Primo Secunda, Secūda Tertia & Quarta. Primi autē hāreditatē Secunda ad tertiā & quartā non transmittit, propterea quod vno primo decessit. nam si Primo pupillo superstes fuisset, deinde in ætate pupillari decessisset, procul dubio tā primi, quā secūda hāreditas ad Tertiā & quartā peruenisset. Hæc decisio potissimū suā utilitatē ostendit, ubi sunt plures hāredes. nā in dicto exemplo necesse est vniuersā hāreditatē pertinere ad

ad Sempronium, etiam si substitutus esset soli Mænio, non etiam Titio: quandoquidem portio Titij ei accrescere, ne defunctus videretur pro parte testatus, pro parte intestatus decessisse. Sed finge tres esse heredes in primo gradu, Titium, Mænum, Caium: & Titio substitui Mænum, Mænio Sempronium: deinde Titium & Mænum repudiare hereditatem. certum est partem Mænij pertinere ad Sempronium: sed de parte Titij dubitari potest, ad Caiumne pertineat iure accrescendi, an ad Sempronium iure substitutionis. sanè si Sempronius non sit Titio substitutus, portio Titij spectabit ad Caium. sed quia diximus, Sempronium non solum in partem Mænij, sed etiam in partem Titij esse substitutum: consequens est ut ex portione Titij Caius nihil accipiat; cum certi iuris sit, substitutionem, quæ est expressa testatoris voluntas, præferri iuri accrescendi, quod venit ex tacita & præsumpta voluntate. * III. Casus deciditur in §. vii. Testator §. vii. seruum meum, quem putabat esse hominem liberum, quia pro libero se gerebat, heredem scripsit: cuique vulgariter (id est, si heres non esset) Mænum substituit; mortuo testatore, cum appareat heredem institutum, esse meum seruum, oritur quæstio inter me & Mænum substitutum. ego namque assero hereditatem per seruum meum iussu meo ad eundem mihi acquiri, secundum doctrinam §. traditam, per quas person. nob. acqu. §. item nobis. versic. sed si heres. & §. tit. prox. §. 1. Mænius autem substitutus contendit seruum meum non posse esse heredem: quia non potest sibi hereditatem acquirere secundum

dum testatoris intentionem, qui, cum pateret eum esse liberum non potuit habere hunc animum, ut heres scilicet pateris mihi hereditatem acquireret, sed potius sibi ipsi. Inper hanc questionem decidens, patrem hereditatis Manio tribuit. Ne intelligatur patrem huiusmodi, ut quidam interpretantur; sed quadrantem: quia Iurisconsulti in paterfam. 40. ff. de hered. instit. (unde hæc decisio sumpta est) hereditatem diuidit in duas semisses, & alterum semissem mihi heredis instituti domino tribuit, alterum inter me & Manium æqualiter diuidit. Huic interpretationi fauet ratio, quæ subiicitur in contextu: quia illa verba, *si heres non erit*, etiam si referantur ad hominem liberum, tamen ita accipiuntur ut homo ille liber possit hereditatem alteri acquirere, & ita substitutum excludere, si forte, antequam adeat, alterius potestati subiiciatur. quauis enim voluntas testatoris dubia sit: tamen ratio facit, ut magis inclinemus in eam partem, quæ instituto fuit: ideoque Iurisconsultus in dict. l. si paterfam. & Imperator hic tantum in eo laborant, ut ostendant esse aliquam dubitationem contra institutum, adeo ut pars aliqua non immerito tribuatur substituto. Nam prima facie videtur substitutionis conditio omnino defecisse: quia substitutus est sub conditione si Primus heres non esset, id est, neque se, neque dominum heredem fecisset: sic enim verba substitutionis seruo factæ accipi constat: atqui iussu meo ad eundem me heredem fecit: ergo substitutus est conditione defectus, consequenter repellendus. Respondet Imperator in versic. illa enim verba. hanc obie-

ctio

tionem & interpretationē procedere in herede instituto, quem testator sciebat esse servum: sed in causa proposito habebat eum pro libero: ergo de hac argumentatio non valet. Replicare aliquis potest, etiam eum, quem testator putat esse patremfamilias, si adeundo vel se vel alium heredem faciat, excludere substitutum. Respondet Imperator in versu. in eo verò. hoc esse verum, si heres institutus postea dominio alterius subiciatur, ei que acquirat, non item ut ei acquirens, qui tempore testamenti dominus est, sicut in casu nostro contingit, substitutum excludat: quia voluntas testatoris substitutum excludentis si hereditas per heredem institutum domino acquiratur, non potest referri ad eum qui tempore testamenti erat dominus heredis instituti, cum hoc tempore testator putaret eum esse liberum. Quare concludendum est, voluntatem testatoris dubitatione non carere, idcircoque dominum heredis institutum non gravatē ferre debere, ut pars hereditatis substituto concedatur. Ergo rationes firmiores sunt pro me, quam pro Mevio: quia tamen res dubitatione non caret, sed subobscura est testatoris voluntas, ideo particula aliqua hereditatis tribuitur substituto.

Ex hoc tit. colliguntur 4. axiomata.

1. Quotcumque gradus heredum velit, testator facere potest. in princ.

2. Pars data in institutione, censetur tacite repetita in substitutione. §. & si ex disparibus.

3. Substitutus substituto, est etiam substitutus primo instituto. §. sed si instituto.

4. Heres

4 Heres fieri dicitur etiam is, qui alteri acquirit hereditatem. §. ult. quamvis alio sensu fieri possit cum heredem non fieri, quatenus sibi non acquirit. §. tit. prox. §. servus autem a domino. vers. nam ipse alienatus. & D. de acq. hered. l. placet. 79.

De pupillari substitutione.

T I T. XVI.

HOC tit. agitur de pupillari, & obiter de quasi pupillari substitutione: quia sunt inter se similes. utraque enim fit liberis: utraque fit in secundum causam: ac pupillus, cui substituitur pupillariter, & furiosus, cui substituitur quasi pupillariter, æquiparantur. §. de inutil. stipul. §. pupillus. quia parum interest, utrum quis ætate, an moribus puer sit: διαφέρει δὲ δὲν τίς τῶν ἡλικίαι, ἢ ὁ ἡδὲ νῆρος, ut scribit Arist. 1. Eth. Nicom. cap. 2. partic. 9. unde ad exemplum pupillaris substitutionis introducta est à Iustin. quasi pupillaris. §. h. t. §. 1. Sunt tamen inter has substitutiones multæ differentiæ. I. Is tantum substituit pupillariter, qui habet liberos in potestate: quasi pupillariter autem etiam is, qui non habet in potestate, ut mater. II. Pupillariter substituitur liberis impuberibus: quasi pupillariter, liberis furiosis, aut mente captis, quod si iidem sint impuberes, & mente capti, ommissis aliorum sententiis, puto utroque modo eis substitui posse. nam si eis substituatur sub hac conditione, si in pupillari ætate decesserint, sine dubio est substitutio pupillaris.

si verò ita substituetur, *si in futurum decesserint*. est substitutio quasi pupillaris. nec ratio vlla iuris afferri potest, cur non liceat utroque modo his liberis substituere. III. Qui vult quasi pupillariter substituere filio suo, legitimam portionem ei relinquere debet: quod de pupillari substitutione cautum non reperitur, sed simpliciter dicitur pupillis licet exheredatis substitui posse. IV. Pupillariter quemcumque substituere licet: quasi pupillariter certas personas substituere oportet, nempe furiosi vel mente capti liberos, aut his deficientibus, fratres, si ex-
tent. V. Pupillariter substituitur hoc modo, *si in pupillari aetate decesserit*: quasi pupillariter hoc modo, *si prius decesserit, quam mentis compes factus fuerit*. unde oritur VI. Differentia: quod substitutio pupillaris finitur pubertate: quasi pupillaris finitur mentis sanitate. Hæ differentia colliguntur ex hoc tit. & ex l. humanitatis. 9. C. de impuberum & aliis substitution. ¶ Nunc Anaximum huius tituli aggrediamur. Primo, Imp. quatuor species declarat, in quibus pupillariter substituitur. I. Species est in prout. cum pater in eisdem tabulis vna cōnatione obnuptis, filium impuberem, quæ in potestate habet, supple, morte ipsius testatoris futurum sui iuris, nec recasurum in alterius potestatem. D. de vulga. & pupill. substit. l. 2. an pater heredem instituit, etque tam vulganter, quam pupillariter substituit. Huius testamenti effectus declaratur per distinctionem. nam si substitutus succedat ex vulgari substitutione, fit heres patris, non pupilli. si vero succedat ex pupillari. fit heres ipsius pupilli: quia hæc substitutio habetur

Princ.

§. 1.

§. igitur.

pro testamento filij: ita ut pater dicatur testamentum pro filio facere, eo quod ipse filius per ætatem testari nequit. * Hinc colliguntur duo corollaria. Primum corollarium est, quod substitutioni pupillari similis est, & ad eius exemplum introducta est substitutio quasi pupillaris, quæ exponitur in §. 1. sed eam explicare anteueri, proponens similitudines & differentias inter eam & substitutionem pupillarem. * Secundum corollarium est in §. igitur. quod cum testator supra dicto modo substituit, aut sunt quodammodo duo testamenta: alterum patris, ratione institutionis, & vulgaris substitutionis: alterum filij pupilli, ratione pupillaris substitutionis, quam dicimus haberi pro testamento: ipsius filij, aut saltem vnum testamentum duarum hereditatum, paternæ & pupillaris: quod quidem vero propius est, quia si reuera duo testamenta essent, solemnitates essent duplicandæ: ut puta requirerentur 14. testes, cum tamen 7. sufficiant. Ideo autem Imperator sub institutione loquens, rem sub dubio relinquit: quia tabule pupillares modò habentur pro testamento patris, modò pro testamento filij. D. de inoff. testam. l. Papinianus. §. 8. sed nec impuberis. ubi igitur testamentum filij dicitur, certe duo testamenta dicenda sunt. ubi autem substitutio pupillaris dicitur esse testamentum patris, consequenter dicendum est, vnum esse testamentum duarum hereditatum. Tertium corollarium ad h. potest: quia cum dictum sit substitutionem pupillarem haberi pro testamento filij, cum testator in potestate habet, certe ipse testator hunc filium morte

testatoris fiat futurus, nec recedat in alterius
potestatem : alioquin substitutio pupillaris
diceretur esse testamentum simulum. contra
doctrinam tantam. §. quib. non est permis-
sit. testa. in princ. * II. Species est in §. si
autem. cum testator in prioribus tabulis in-
stitutionem & vulgarem substitutionem scri-
bit, in posterionibus vero tabulis seorsum
consignatis substitutionem pupillarem ad-
iungit : ut prioribus tabulis post mortem tes-
tatoris apertis tabulae pupillares clausae ma-
neant ; ne quis scire possit, quis sit futurus
pupillo heres ; ne forte sine hereditatis, vite
pupilli insidias struat. Quod ait in hoc §.
Imper. proprii line propriam cera, ne intel-
ligas proprium testatoris, sed proprium se-
cundarum tabularum substitutionem pupil-
larem continentium, quae in hac specie seor-
sum à primis tabulis obsignantur, cum in su-
periori specie eodem line & eadem cera, at-
que adeo una confirmatione totum testa-
mentum obsignaretur, atque ita unum &
cera & omnino signacula una, substitutioni
communia essent. Et quod ait line, debet
tanquam exempli gratia adhiberi accipi, cum
leges tantum iubeant ut signacula testa-
menti apponantur ; nec referat, utrum line
in charta traiecta id fiat. III. Species est in §. non solum.
§. non solum, cum substituitur liberis exhe-
reditatis, quamvis enim exhereditatus non pos-
sit legato vel fideicommissio onerari, si et à
testatore nihil relictum sit, l. de fideicom.
l. ab eod. §. tam à pupillari et si sit solum
potest. quia substituitur pupillo, nihil ex-
his continetur, sed est ius suum pupilli in
testamento esse certum. §. species est in
§. non solum.

§. quæcumque. cū postumo instituto, vel
 §. liberis. exheredato substituitur. ¶ Secundò docet
 pupillarem substitutionem pendere à testa-
 mento paterno, ita vt sine eo non consistat.
 §. liberis. generalis enim regula iuris est, ac-
 cessorium non consistere sine principali. ff.
 de diu. reg. iur. l. cū principali. 178. Quæri
 potest, si testamentum paternum pro parte
 rescissum sit, putà per querelam inofficiosi, an
 substitutio pupillaris pro parte infirmetur.
 Respondeo, substitutionem in totum vale-
 re: quia sufficit pars testamenti paterni, vt
 substitutio pupillaris sustineatur. ff. de inoff.
 testam. l. Pipinianus. 8. §. sed nec impuberis.
 Rursus quæri potest, si testamentum euertat-
 ur tantū iure prætorio per bonor. possessionem
 contra tabulas, an substitutio pupillaris
 infirmetur? Respondeo, non infirmari: quo-
 niam ad eam sustinendam sufficit, quòd testa-
 mentum paternum non infirmatur iure ciuili,
 ff. de vulg. & pupil. subst. l. ex duobus. 34. §. vlt.

§. vel sin-
 gulis.

¶ Tertiò ostendit substitui posse vel vni, vel
 pluribus liberis. Cū autem vni tantū no-
 uissimè morituro substituitur, tunc aliis prius
 morientibus succedi ab intestato. §. vel singu-
 lis. Non obstat l. Titia. 27. §. Seia. D. de lega. ij.
 vbi testator, qui duobus libertis Vero & Sa-
 pido fundum reliquit, eūque alienari pro-
 hibuit, & eum, qui nouissimus morietur, fun-
 dum illum Symphoro & aliis quibusdam re-
 stituere rogauit, censetur eum, qui primus
 morietur, rogasse vt eundem fundum collega-
 tario superstiti restitueret, proinde hunc illi
 substituitur nimirum quia hic non aliter totum
 fundum, secundū testatoris voluntatem, Sym-
 phoro ac ceteris restituere posset, quàm si in
 por

portione primi morientis ei substitutus esset. que ratio speciei in nostro §. p. p. o. ita accommodari non potest cum fratribus primorrientibus fratres superstitus sine substitutione succedant ab intestato. Sed notandum, quod ait Imp. integrum ius legitimarum hereditatum inter fratres impuberes custodiri, sumptum esse ex l. vel singulis 37. ff. de vulga. & pup. illa. ubi Modestinus respicit ad sua tempora, quibus frater consanguineus fratris succedebat solus, exclusa etiam in iure. J. de senatus. Tertull. i. praefertunt. verum frater iure autem nouo mater cum fratre admittitur. J. eod. §. sed cum antea. & fratres praefertuntur filiis fratrum. J. de legitima aignat. success. §. hoc etiam in fi. Sed iure nouo si non solum parentes una cum fratribus succedunt, sed etiam filij fratrum praefunctorum cum fratribus concurrunt, si parentes non existant. Nou. 118. ca. 2. immo etiam cum defuncti parentibus ac fratribus succedunt ex Nou. 127. cap. 1. ¶ Quanto docet substitutum exprimi §. substit. vel nominatum; veluti, *Si filius meus in aetate ceciderit. pupillari decesserit, Titius heres est. vel generalibus verbis, veluti, Quisquis mihi heres erit, idem filio meo impubere heres est.* De qua substitutione his verbis facta, quae quae non est error, Iustin. duo notat in §. substituitur. Vnde est duas condiciones requiri, ut aliquis ex hac substitutione admittatur ad pupillari hereditatem. (Intellige duas condiciones huius casus proprias praeter id, quod semper requiratur, ut filius testatoris in aetate pupillari mortuus sit.) I. Ut is, qui vult ex dicta substitutione succedere, sit heres institutus ex hereditate paterna: unde, nec heres heredis, nec is qui

paternam hereditatem per filium vel seruum suum acquisiuit, cum ipse heres scriptus non esset, ad pupillarem hereditatem admittitur.

II. Ut heres institutus extiterit. quapropter siue paternam hereditatem repudiauit, siue eam alteri, ut patri, vel domino acquisiuit, à pupillari hereditate summouetur. vide l. 3. l. qui liberis. 8. §. 1. l. sed si plures. 10. in princ. ff. de vulg. & pupill. subst. Alterum est, si plures patris heredes fuerint, omnes admitti ad hereditatem defuncti pupilli pro eisdem partibus, pro quibus patri successerunt: adeo ut qui maiorem partem accepit ex hereditate paternam, maiorem accipiat etiam ex pupillari: & qui ex illa minorem est consecutus, ex hac quoque minorem obtineat. ¶ Quintò in §.

§. pen.

pen. ostendit pupillarem substitutionem non excedere ætatem pupillarem, sed extinguì, si filius testatoris ad pubertatem peruenerit. cum enim ea ætate facere testamentum possit. ff. qui testam. fac. poss. l. 5. non est admittendum, ut pater hoc casu testamentum pro eo faciat. ¶ Sextò in §. ult. quia suprà docuit, pupillariter substitui liberis impuberibus in testatoris potestate constitutis, iam tractat de aliis personis, id est, de his, qui vel sunt puberes vel non sunt in testatoris potestate, ut extranei, inter quos ponuntur etiam filij emancipati. D. de vulg. & pupill. l. 2. in princ. De his igitur duo docet. I. Eis non posse substitui, nec pupillariter, nec quasi pupillariter, id est, ut, si heredes sint, & intra aliquod tempus decesserint, alius sit eis heres. Cuius dicti duplex ratio afferri potest. Vna est: quia nemo potest heredem facere ad tempus, vel ex tempore. §. de hered. instit. §. sed & purè. nisi sit

§. ult.

miles

miles cui hoc ex speciali privilegio concessū est. D. de testa. mil. l. j. l. miles ita 41. §. pen. & C. eo. l. 6. Altera est; quia regularitet nemo potest alteri facere heredem, seu testamentum. Excipiuntur tantū ab hac regula, qui habent liberos impuberes in potestate, vel liberos furiosos seu mente captos. Sed notum est exceptiones firmare regulam in casibus non exceptis: in alijs igitur omnibus casibus regula obtinet. Opponitur l. si mater 33. in princ. D. de vulga. pupill. ubi tabulæ pupillares à matre fieri dicuntur. Respondeo dici tabulas pupillares, non quia pupillarem sed quia vulgarem pupillo factam substitutionem continent. II. Quibus non potest pupillariter substitui, his, si heredes instituantur, substitui posse per fideicommissum. d. §. ult. vers. sed hoc. Verū hæc improprie dicitur substitutio: propterea quod substitutus heredi proprie dicitur ille, qui in eius locum succedit, id est, qui fit heres: fideicommissarius verò distinguitur ab herede tamen quia fideicommissarius vniuersalis, cui hereditas restituta est, pro herede habetur. j. de fideic. hereditatibus §. restituta. idcirco sæpe vocatur substitutus. Vt ut sit, fideicommissaria substitutio non pertinet ad hunc locum, sed ad dictum tit. de fideicommiss. heredit.

EX HOC tit. duo axiomata colliguntur.

1 Ex vulgari substitutione succeditur patri, qui substituit: ex pupillari autem succeditur pupillo, cui substitutum est. in prin.

2 Pupillaris substitutio est pars & sequela testamenti paterni, à quo ita pendet, ut sine illo valere non possit. §. liberis,

Quibus modis testamenta infirmantur.

TIT. XVIII.

HActenus dictum est de testamentis constituendis; consequenter agitur de iisdem infirmandis. Testamenta infirmantur tribus modis. 1. vel ipso iure, vel per sententiam iudicis, vel iure prætorio per bonorum possessionem contra tabulas ipso autem iure infirmantur, vel in totum, ut adgnatione postumi, posteriore testamento, capitis diminutione testatoris; vel pro parte, ut quia testator partem cancellauit, vel deleuit. D. de his quæ in testam. delent. l. 2. aut quia heres obsequiû testatori furioso non præbuit, raptumve ab hostibus redimere neglexit. Nou. 115. cap. 3. §. si quis de prædictis parentibus furiosus. & §. occasionem. De sententia iudicis dicitur t. seq. De bonorum autem possessione contra tabulas agitur lib. 3. tit. 1 c. de deletis aut cancellatis tractatur d. tit. de his quæ in testam. delentur. De testatore neglecto agitur d. No. 115. c. 3. Hic verò titulus declarat modos quibus testamēta ipso iure in totū infirmantur.

¶ Primò Imp. duos modos infirmandi testamēta proponit: qui vel rumpitur, vel irrita fiunt.

¶ Secundò de testamentorupto duo declarat, videlicet definitionem, & causas. Definitio est in princ. §. 1. ubi dicitur testamentum rumpi, cum testatore manente in eodem statu ius testamenti vitiat. nam ob mutationem status testatoris testamentum non diceretur ruptum, sed irritum. §. h. t. §. alio. Intelligit vitari duobus sequentibus modis, id est

duab.

Princ.

§. 1.

§. 1.

duab. sequentibus causis. Nam Causæ rum-
pendi testamenti deæ tantum sunt. Prima
causa est agnatio, vel quasi agnatio postu-
mi. subaudi, qui nec sit in testamento heres
institutus, nec ita ut oportet exheredatus, ut
didicimus ex tit. de exher. liber. Quasi agna-
tionis exemplum proponitur in. d. §. i. ver. si
quis enim. si testator post factum testamen-
tum al quem adoptauerit. Aliud exemplum
habuimus in §. postumorum. §. de exher. liber.
si nepos moriente filio succedat in locum sui
heredis. De adoptato notandum specialiter
esse, eum, si in testamento ante adoptionem
facto præteritus fuerit, rumpere testamen-
tum. si sit institutus, non rumpere. D. de lib. &
postu. l. filio. 23. §. 1. & de iniust. rup. l. si quis
heres. 18. si verò sit exheredatus, distinguen-
dum esse. nam si filius emancipatus exhere-
datur, deinde adoptetur, exheredatio ei nocet,
quominus rumpat testamentum. si verò ex-
traneus exheredetur, mox adoptetur, testa-
mentum rumpit: quoniam exheredatio in
persona extranei non valet, quamuis in filio
emancipato valeat. D. de bonor. poss. cont. tab.
l. non putauit. §. §. si quis emancipatum. & §.
sequent. * Secunda causa est posterius testa-
mentum eiusdē testatoris. §. posteriore. quam-
uis enim possit aliquis decedere cum priu-
is codicillis, etsi plures codicillos fecerit
inter se non discrepantes, omnes valent. Tit. de
codicill. §. ult. & C. cod. l. 3. tamen nemo potest
decedere cum duobus testamentis, sed poste-
riore rumpitur prius, etiam si ex posteriori te-
stamento heres scriptus aut nolit aut qui-
cūque de causa non possit adire hereditatem.
Hoc tantum requiritur, ut posterius testamētū

§. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 112. 113. 114. 115. 116. 117. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124. 125. 126. 127. 128. 129. 130. 131. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140. 141. 142. 143. 144. 145. 146. 147. 148. 149. 150. 151. 152. 153. 154. 155. 156. 157. 158. 159. 160. 161. 162. 163. 164. 165. 166. 167. 168. 169. 170. 171. 172. 173. 174. 175. 176. 177. 178. 179. 180. 181. 182. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 190. 191. 192. 193. 194. 195. 196. 197. 198. 199. 200. 201. 202. 203. 204. 205. 206. 207. 208. 209. 210. 211. 212. 213. 214. 215. 216. 217. 218. 219. 220. 221. 222. 223. 224. 225. 226. 227. 228. 229. 230. 231. 232. 233. 234. 235. 236. 237. 238. 239. 240. 241. 242. 243. 244. 245. 246. 247. 248. 249. 250. 251. 252. 253. 254. 255. 256. 257. 258. 259. 260. 261. 262. 263. 264. 265. 266. 267. 268. 269. 270. 271. 272. 273. 274. 275. 276. 277. 278. 279. 280. 281. 282. 283. 284. 285. 286. 287. 288. 289. 290. 291. 292. 293. 294. 295. 296. 297. 298. 299. 300. 301. 302. 303. 304. 305. 306. 307. 308. 309. 310. 311. 312. 313. 314. 315. 316. 317. 318. 319. 320. 321. 322. 323. 324. 325. 326. 327. 328. 329. 330. 331. 332. 333. 334. 335. 336. 337. 338. 339. 340. 341. 342. 343. 344. 345. 346. 347. 348. 349. 350. 351. 352. 353. 354. 355. 356. 357. 358. 359. 360. 361. 362. 363. 364. 365. 366. 367. 368. 369. 370. 371. 372. 373. 374. 375. 376. 377. 378. 379. 380. 381. 382. 383. 384. 385. 386. 387. 388. 389. 390. 391. 392. 393. 394. 395. 396. 397. 398. 399. 400. 401. 402. 403. 404. 405. 406. 407. 408. 409. 410. 411. 412. 413. 414. 415. 416. 417. 418. 419. 420. 421. 422. 423. 424. 425. 426. 427. 428. 429. 430. 431. 432. 433. 434. 435. 436. 437. 438. 439. 440. 441. 442. 443. 444. 445. 446. 447. 448. 449. 450. 451. 452. 453. 454. 455. 456. 457. 458. 459. 460. 461. 462. 463. 464. 465. 466. 467. 468. 469. 470. 471. 472. 473. 474. 475. 476. 477. 478. 479. 480. 481. 482. 483. 484. 485. 486. 487. 488. 489. 490. 491. 492. 493. 494. 495. 496. 497. 498. 499. 500. 501. 502. 503. 504. 505. 506. 507. 508. 509. 510. 511. 512. 513. 514. 515. 516. 517. 518. 519. 520. 521. 522. 523. 524. 525. 526. 527. 528. 529. 530. 531. 532. 533. 534. 535. 536. 537. 538. 539. 540. 541. 542. 543. 544. 545. 546. 547. 548. 549. 550. 551. 552. 553. 554. 555. 556. 557. 558. 559. 560. 561. 562. 563. 564. 565. 566. 567. 568. 569. 570. 571. 572. 573. 574. 575. 576. 577. 578. 579. 580. 581. 582. 583. 584. 585. 586. 587. 588. 589. 590. 591. 592. 593. 594. 595. 596. 597. 598. 599. 600. 601. 602. 603. 604. 605. 606. 607. 608. 609. 610. 611. 612. 613. 614. 615. 616. 617. 618. 619. 620. 621. 622. 623. 624. 625. 626. 627. 628. 629. 630. 631. 632. 633. 634. 635. 636. 637. 638. 639. 640. 641. 642. 643. 644. 645. 646. 647. 648. 649. 650. 651. 652. 653. 654. 655. 656. 657. 658. 659. 660. 661. 662. 663. 664. 665. 666. 667. 668. 669. 670. 671. 672. 673. 674. 675. 676. 677. 678. 679. 680. 681. 682. 683. 684. 685. 686. 687. 688. 689. 690. 691. 692. 693. 694. 695. 696. 697. 698. 699. 700. 701. 702. 703. 704. 705. 706. 707. 708. 709. 710. 711. 712. 713. 714. 715. 716. 717. 718. 719. 720. 721. 722. 723. 724. 725. 726. 727. 728. 729. 730. 731. 732. 733. 734. 735. 736. 737. 738. 739. 740. 741. 742. 743. 744. 745. 746. 747. 748. 749. 750. 751. 752. 753. 754. 755. 756. 757. 758. 759. 760. 761. 762. 763. 764. 765. 766. 767. 768. 769. 770. 771. 772. 773. 774. 775. 776. 777. 778. 779. 780. 781. 782. 783. 784. 785. 786. 787. 788. 789. 790. 791. 792. 793. 794. 795. 796. 797. 798. 799. 800. 801. 802. 803. 804. 805. 806. 807. 808. 809. 810. 811. 812. 813. 814. 815. 816. 817. 818. 819. 820. 821. 822. 823. 824. 825. 826. 827. 828. 829. 830. 831. 832. 833. 834. 835. 836. 837. 838. 839. 840. 841. 842. 843. 844. 845. 846. 847. 848. 849. 850. 851. 852. 853. 854. 855. 856. 857. 858. 859. 860. 861. 862. 863. 864. 865. 866. 867. 868. 869. 870. 871. 872. 873. 874. 875. 876. 877. 878. 879. 880. 881. 882. 883. 884. 885. 886. 887. 888. 889. 890. 891. 892. 893. 894. 895. 896. 897. 898. 899. 900. 901. 902. 903. 904. 905. 906. 907. 908. 909. 910. 911. 912. 913. 914. 915. 916. 917. 918. 919. 920. 921. 922. 923. 924. 925. 926. 927. 928. 929. 930. 931. 932. 933. 934. 935. 936. 937. 938. 939. 940. 941. 942. 943. 944. 945. 946. 947. 948. 949. 950. 951. 952. 953. 954. 955. 956. 957. 958. 959. 960. 961. 962. 963. 964. 965. 966. 967. 968. 969. 970. 971. 972. 973. 974. 975. 976. 977. 978. 979. 980. 981. 982. 983. 984. 985. 986. 987. 988. 989. 990. 991. 992. 993. 994. 995. 996. 997. 998. 999. 1000.

perfectum sit. Quin etiam hæc conditio remittitur, si aut posterius testamentum iure militari sit factum, aut in eo heres scriptus sit, qui succederet ab intestato. D. de inius. rup. l.

§. sed &
p. quis.

2. §. Hinc oriuntur duæ quæstiones, quæ deciduntur in §. sed & si quis. Prior quæstio est, si in priori testamento hæredes ex partibus hereditariis, in posteriori verò alij heredes ex certis rebus instituti reperiantur, verum testamentum valeat. dubitationem enim facit: quia prius testamentum rectè factum est, posterius non videtur rectè factum, cum certi iuris sit hæreditatem esse vniuersitatem quandam bonorum, idèoque heredem ex certis rebus fieri non posse. Respondet Imp. testamentum posterius valere, atque eo prius testamentum rumpi: nec obstare quod in posteriori testamento heredes scripti sunt ex certis rebus; quia nihilominus sunt heredes vniuersales, perinde ac si simpliciter & sine certarum rerum adiectione heredes scripti essent. D. de hered. instit. l. 1. §. si ex fundo. Posterior quæstio est, si testator in secundo testamento iusserit etiam prius testamentum valere, an hæc voluntas rata sit. Respondet Imperator posterius testamentum valere iure directo, tamquam verum testamentum: prius autem, quia non potest valere iure directo, ne sint duo testamenta eiusdem testatoris, trahi ad fideicommissum: ita ut heres scriptus in secundo testamento, teneatur restituere hereditatem heredibus scriptis in priori testamento, deductis ijs, quæ sibi à testatore relicta sunt: & insuper suppleta quarta Falcidia seu Trebellianica, si minus ei à testatore relicta fuerit. lex enim Falcid. quæ de legatis locuta

locuta est, ad fideicommissa in testamento relicta producta fuit per senatusconsultum Pegasianum. *§. de fideic. hered. §.* sed quia heredes. quemadmodum ad fideicommissa relicta ab intestato producta est per constitutionem Diui Pij. D. ad leg. Falcid. l. filiusfamilias. 18. quod Iustinianus transtulit in senatusconsultum Trebellianum. *§. eodem titulo §.* sed quia stipulationes. unde hæc quarta pars, quam heres de fideicommissis detrahit, in legum contextu Falcidia, à Doctoribus autem nostris Trebellianica nominatur. Expositus est primus modus testamenti rumpendi, id est, saluo testatoris statu: qui modus in duos diuisus fuit, adgnationem vel quasi adgnationem postumi, & posterius testamentum.

¶ Tertiò explicat secundum modum, quo *§. alio.* testamenta infirmantur, videlicet cum testator capite minuitur: siue sit maxima, siue media, siue minima capitis deminutio. *§. alio.* quia res ad eum casum peruenit, à quo incipere non potuit. id est, testator in eum casum deductus est, quo non potest facere testamentum. Nota primò, testamentum hoc modo infirmari regulariter: sed excipi testamentum militis, ut expositum est in *§. denique. §. de milita. testam.* Nota secundò, testamentum dici irritum etiam eo casu, quo nemo ex testamento adit hereditatem. D. de in ius. rup. l. 1. sed minùs propriè dici hoc casu irritum. *§. de hered. quæ ab intesta. defer. in princ.* propriè autem dici destitutum. *§. eod. §. cum autem.* ¶ Ex his, quæ dicta sunt de testamento irritò, duæ questiones oriuntur. Prima quæstio est, quomodo testamentum irritum à rupto distinguatur: quia cum

§. hoc autem.

capitis deinde nutritione testatoris irritū sit, cer-
tē rumpi videtur. Sanē si ab initio & ipso iure
esset inutile, non posset propriē dici rumpi
sed eam ab initio valuisse, & postea infirmetur
enim non videtur rumpi. Respondet Imp.
in §. hoc autem testamentum ruptum, & tes-
tamentum irritum, non dātingui ex propria
vocabulary significatione, sed ex usu iuris,
quo facinus diuersi modi testamentorum in-
firmis indotum dignosci possint. *ἄπει γὰρ εἰς ἐν-
δεκα πλείον, ὁ νόμος ἐγγύς ἐστιν. nam quia dixi re,
meus est, ut proprium nomen habeat, ut utar
verbis Aristotelis lib. I. Ethic. Nicomach.*

§. *non tūc
irritū.*

cap. I. Antea questio est, an testamētū, quod
semel factum est irritum, omnino & in per-
petuum sit inutile. Respondet Imp. in §.
non tamen, hoc testamentum iure pratorio
conualescere. Summo dō septem testium si-
gnis ob signatum sit, & testator in preteritum
statum conuocatur, ita ut mortis tempore
sit ciuis Romanus, & iūi iuris. hoc enim
modo subacta causa quæ testamentum e-
uenerat, tollitur etiam eius causa effectus,
nempe euectio testamenti: atque ita testa-
mentum iterum ratum fit. Ideo autem Imp.
requirit forma septem testium: quia diximus
testamentum conualescere iure pratorio, per
bonorum scilicet possessionem secundum
tabulas: quo iure septem testium signa in
testamentis requiruntur. §. de testament. §.
sed prædicta. & §. seq. ¶ *Quartō. in §. pen.*
proponit modum, quo testamentum non
infirmitur, id est, contrariam testatoris
voluntatem. *ut enim testamentum per
penitentiam à testatore reuocetur, non
sufficit nuda voluntas, sed opus est po-*

§. *ex eo.*

§. de iur. i.

steriore testamento, quod iure perfectum sit. §. cod. §. posteriore. Exceptiones due hic sunt notanda. I. Nisi testator vel apud acta, vel coram tribus testibus dixerit se nolle testamentum valere, & integrum decemum post factum testamentum vixerit, dictum testamentum non valere. C. de testam. l. sanctimus. 27. II. Nisi testator expresse se ve se §. ult. decedere intestatum: tunc enim hereditas scripto heredi, qui non habet testatoris voluntatem, & bonorum possessio datur his, ad quos ab intestato pertinet. D. si tab. testam. nul. extra. l. 1. §. si haeres. Quinto in §. ult. obiter addit Imperator nec hereditatem admittere sibi liti causa relicta, id est, ut potens aduersarius ei qui contra testatorem litigat, opponatur: quod inuidiosum est. D. de her. §. infut. l. pen. nec aliquid accipere ex testamento, vel alia Scriptura, que non rite & solemniter facta sit. quamvis enim princeps in legibus solutus, in testamento solemnitatibus, ut exposui Ceterum. v. l. quare one 82. tamen sponte sua in legibus saltem, & secundum leges vivit. Idcirco autem hæc obiter addit: cum cautum fuit in eadem constitutionibus quibus constitutum fuit, quod proximè diximus, testamentum posteriori nuda testatoris voluntate non infirmari. solet enim Imperator ita coniungere, quæ in eadem constitutionibus introducta fuerunt, ut & §. de sac. sed. tut. §. pen.

EX hoc titulo colligantur novem axiomata.

I. Adoptione quasi agnoscitur. Sicut hæc in pua

2 Nemo potest decedere cum duobus testamentis. §. posteriore.

3 Nouissima testatoris voluntas seruanda est. d. §. posteriore. Coniun. l. 6. in fin. D. de adm. lega.

4 Nemine hæreditatem adeunte, testamētum non valet. d. §. posteriore. Coniun. l. si nemo. 181. ff. De diu. reg. iur.

5 Ex certis rebus hæres institutus, simpliciter hæres sit de iacta rerum mentione §. sed & si quis. Coniun. l. 1. §. si ex fundo. D. de hæred. instit.

6 Singulæ causæ singulis appellationibus distingui debent. §. hoc autem. Coniun. l. 7. ff. de codicill.

7 Testamentum sola contraria testatoris voluntate non infirmatur. §. pe.

8 Imperfectum testamentum nullum est, id est, ipso iure non valet. d. §. pe.

9 Princeps, licet legibus solutus sit, tamē secundum leges viuit. §. vlt. Coniun. l. ex imperfecto. 23. D. de lega. iij. & l. princeps. 31. D. de legib. & l. 4. C. eo. & l. 3. C. de testam.

De inofficioso testamento.

TIT. XVIII.

Postquam expositi sunt modi, quibus testamentum ipso iure infirmatur, consequenter agitur de querela inofficiosi, qua fit, ut testamentum per sententiam iudicis rescindatur. ¶ Testamentum inofficiosum est, in quo aliquis contra officium pietatis est
exhæ

exhæredatus, vel præteritus. hæc enim querelam parit exhæredatio, vel præteritio, quæ pro exhæredatione habetur. 1. præteritio facta à matre, vel avo materno, vel aliquo ex liberis, vel certis casibus à fratre aut sorore. nam horum præteritio pro exhæredatione habetur. §. de exhæred. liber. §. ult. D. eo. l. pater. 14. proinde etiã exhæredatio ab his facta locum facit querelæ. Præteritio autem filij emancipati non habetur pro exhæredatione. idcirco emancipatus, si a patre exhæredetur, de inofficioso testamento queri potest: præteritus autem non habet querelam inofficiosi, sed confugere debet ad bonorum possessionem contra tabulas. §. de exhæred. liber. §. emancipatos. & D. h. t. l. si ponas. 23. in prin. In summa datur hæc querela tantum exhæredatis, & illis præteritis, qui pro exhæredatis habentur. ¶ Iam verò modò vocatur *Prin.* querela, modò actio, modò accusatio. propriè autem nec est actio, quia nullam rem persequitur, sed tantum testamentum rescindi petit, id è que est præparatoria futura actionis, id est petitionis hæreditatis: nec est propriè accusatio, quia non persequitur aliquod crimen: sed est imploratio officij iudicis, ut testamentum inofficiosum rescindat. ¶ Primò docet Imperator in princip. titul. cur hæc querela sit inticcia: nimirum quia cum parentes liberos suos exhæredant, plerumque id faciunt sine iusta causa, novecalitus delir mentis, atque insigati nitus corrupti. ff. cod. l. 4. cum naturalis ratio liberis hæreditatem parentum addicat. D. de ben. damnat. l. 7. in princip. ¶ Secundò in vers. qui querun-

unde docet, quid hæc querela contineat: seu
 quæ sit eius causa, siue actoris intentio. ac-
 tor enim aut se esse iniuriam & contra pie-
 tatem exheredatum, aut præteritum, ita ut
 testator pene furiosus fuisse videatur. Qua-
 propter contra verecundiam naturæ facere
 videtur, qui testamentum parentis arguit
 tamquam inofficiosum. §. h. t. §. sed hæc ita.
 immo Valer. Max. lib. 7. cap. 8. non solum
 laudat Atianiam, quæ noluit matris suæ su-
 premum iudicium conuellere, sed etiam Pom-
 peium Reginum, qui noluit fratris testa-
 mentum, in quo fuerat præteritus, accusare.
 Hic enim color seu prætextus est querelæ,
 quod testator quasi furiosus fuerit. Non di-
 cimus fuisse verè furiosum, quia testamen-
 tum ipso iure non valeret, nec opus esset
 hæc querela. rursus non dicimus esse sanæ
 mentis, quia testamentum eius ex lege duode-
 cim tabularum ius faceret, & vim legis
 haberet. Norell. 22. c. 2. auctor ad Heen.
 lib. 1. sed dicimus fuisse quasi furiosum, ut
 testamentum ipso iure constare, & salua le-
 gis duodecim tabularum auctoritate impu-
 gnari possit. ¶ Tertiò exponit, quibus hæc
 querela competat. ubi dat tres regulas. 1. Re-
 gula est: Hæc querela datur liberis, vel pa-
 rentibus, vel, si trapis persona sit hæres in-
 stituta, fratribus & sororibus testatoris, non
 aliis personis. §. 1. Nota primò has personas
 non simul ad querelam vocari. nam si liberi
 extent, soli de inofficioso queruntur, nec da-
 tar querela parentibus eo casu, quo liberi
 testatoris conuocantur. ff. h. t. l. pater. 14.
 Nota secundò, non omnibus fratribus &
 sororibus hanc querelam competere, sed tan-
 tum

tū his qui sunt ex eodē patre, sicut sint emancipati, siue inter vivos, non etiā vicinis. C. co. l. fratres. 27. Nota tertio hunc quicquid liberis vel parentibus inofficietē dari, i. cōtra quoscūque hāeres scriptos: fratribus autem vel sororibus non dari, nisi contra turpes personas. i. contra notatos infamia iuris vel facti. d. l. fratres. Nota quartō, ceteros vltra fratres non posse de inofficioso testamento, *tam iure agere, quod si re ipsa, & (ut loquimur) autem.* de facto agant, non possunt iudicio obtinere. Non obstat l. 6. §. 1. D. h. t. vbi is, qui ab intestato non succedit, de inofficioso agit, & cum à nemine repellatur, casu obtinet. nec l. si non mortis. 2 §. 1. D. eo. vbi is, qui non potest de inofficioso agere, ad querelam admissus, rescindit testamentum pro parte hāredis, contra quem agit: quoniam neutro loco extraneus vel remotior fratre egit de inofficioso testamento: sed ideo dicitur agere, qui non succedit ab intestato, vel qui non potest iure agere, quia alius eūm praecebat. verbi gratia, filiis defuncti silentibus, pater defuncti egit de inofficioso: poterat ergo repellē, quia filij praesentantur, ut paulō ante notauimus, sed casu obtrinit, etiam nemo id ei opponeret, eumque repellere. II. Regula est: haec querela datur tā liberis naturalib. quā adoptiuis §. tā autē. vbi adduntur duae limitationes. I. Limitatio est: quia nō datur liberis adoptiuis nisi adoptati sint secundū cōstitutionē Iul. de qua d. cū fuit in §. sed hōi. de adopt. & in §. sed hāc quidē. §. de ex hāre. liber. i. nisi adoptati sint à patre naturali, vel sint arrogati non adoptati. Secūda limitatio est: quia ita denum datur liberis

hæc querela, si nullo alio iure ad bona paterna venire possint. subaudi, salvo testamento. nam si salvo testamento liberis succuri possit, æquitas suadet, ut testamentum sustineatur. ergo hæc querela non concurret cum aliis remediis testamentum non infirmantibus, sed potest cum iis concurrere, quæ similiter impugnant testamentum, veluti si testamentum dicatur esse inofficiosum, & ruptum, vel irritum. D. h. t. l. Papinianus 8. §. si quis & irritum. Hæc posterior limitatio potest accipi generaliter de quibuscumque liberis: mihi tamen videtur Iustin. ut & in superiori limitatione, respicere ad liberos adoptiuos, quorum nonnullis alio iure prospicitur, idcircoque non datur querela, nempe imputeribus arrogatis, qui in bonis arrogatoris quartam partem obtinent ex constitutione D. Pij. d. l. Papinianus. §. si quis impubes, & s. de adop. §. cum autem impubes. vers. sed etsi decedens. III. Regula est: Hæc querela datur tam postumis, quam libens iam natis, dummodo (ut diximus) nullo alio iure ad bona defuncti venire possint. d. §. tam autem. vers. postumi. ¶ Quarto declarat ea, quæ hanc querelam excludunt. qua in parte dantur tres regulæ. I. Regula est: Is, cui testator aliquid quamvis minus legitima reliquit, de inofficioso testamento agere non potest, sed legitimæ supplementum petere debet. quod Iustinianus ad verecundiam naturæ constituit, §. sed hæc ita. quoniam verecundæ fines transilire videtur, qui defuncti præsertim parentis testamentum inofficiosum dicit, cum eum non sanæ mentis fuisse

§. sed hæc
ita.

arguat, ut in princ. huius titu. dictum fuit. Porro hoc supplementum petitur condictione ex lege, id est, ex constitutione Iustinian. C. h. t. l. omnimodo. 30. Olim quidem supplebatur legitima ex constitutione Constantini, si testator in testamento iusserat eam boni viri arbitratu suppleri. C. Th. eod. tit. l. 4. sed Iustinianus omnimodo suppleri voluit, etiam si testator id non iussit. Hoc supplementum ex Doctorum verissima sententia intra triginta annos peti potest: quia tamdiu actiones personales durant. C. de const. pecun. l. 2. versic. sed siue pro se. quamvis inofficiosi querela finiatur quinquennio à die aditæ hæreditatis. C. h. t. l. si quis filius. 34. in fi. & l. pe. §. ult. * II. Regula §. si in-
 est: Qui iudicium testatoris quoquo modo *tor.*
 probavit, veluti qui legatum ex testamento petiit, non potest amplius testamentum illud per inofficiosi querelam impugnare. ff. eod. l. nihil 12. & C. eod. l. parentibus. 8. §. 1. Hæc regula valet etiam contra eos, qui alieno nomine in iudicio fuerunt, veluti contra aduocatos. nam si patrocinator sum petenti legatum ex testamento patris mei, in quo sum ex hæredatus, non possum amplius hoc testamentum inofficiosum dicere. ff. eo. l. ult. Hanc regulam Imper. hoc loco non tradit: sed ad eam respiciens, excipit tutorem, qui in testamento patris sui fuit ex hæredatus, & necessitate officij coactus petiit legatum pupillo suo in eodem testamento relictum, hic enim tutor excusatur, nec admittit querelam inofficiosi. §. si tutor. * quemadmodum è contrario non amittit *§. sed si è contrario.*
 legatum sibi relictum à patre pupilli, si
 pupilli

pupilli nomine testamētū inofficiosū dixerit, & superatus fuerit. §. sed si e cōtrario. Notādū est, quod Imp. requirit, vt tutor nomine pupilli de inofficioso testam. agens, si nō obtinuerit, secundū hęc iura procederet: quia hoc iure testamēto per inofficiosi querelā testisio legata & fideicommissa non debentur. C. eo. l. Titia. 13. & l. cū mater. 28. sed hodie ex Nou. 11 §. legata & fideicommissa sustinentur: quia inofficiosi querela tantū institutiones hæredum rescindit. ergo iure nouissimo cū tutor pupilli nomine de inofficioso testamento egit, siue eo iudicio obtinuerit, siue superatus fuerit, indistincte potest petere legatum sibi eo testamento relictum. * III. Regula est: Quarta portio, quæ vulgò vocatur legitima, querelam excludit, id est, qui quouis titulo quartam habet ex bonis defuncti, non potest eius testamentum tamquam inofficiosum accusare. §. vlt. Nota primò in legitimam imputari quæcumque in vltima voluntate relinquuntur. cæterò inter viuos donantur, non omnia imputari, sed tantum certis casibus, id est, I. Quod liberi à parentibus acceperunt dotis vel donationis propter nuptias constituendæ causâ. C. h. t. l. quoniam Nouell. 29. Cur non idem dicam, si à fratribus acceperint, ratio nulla est. II. Militia quâ filius ex pecunia paterna habet mortis eius tempore, excepta militia silentiariorū, qui in palatio vel cōsistorio principis excubias agunt. C. eo. l. omni modo. 30. §. vlt. III. Donata hoc pacto, vt in legitimâ imputetur. C. eo. l. si quando 31. §. pe. Nota secūdo dictâ quartam secundū Doct. tolli per Nou. 11 §. vbi prius cōstitui, vt legitima tit. institut. relinquatur. Sed

§. vlt.

fallitur primum quia Iustin. ibi non loquitur de fratribus, sed tantum de liberis, & parentibus: ergo regula iuxta in fratribus manet. Deinde quia non iubet liberos vel parentes institui heredes in legitima, sed simpliciter institui. si igitur ex minima portione heredes instituantur, & alio titulo legitima eis relinquatur, satisfactum erit illi constitutioni, ac testamentum per querelam non rescindetur. Nota tertio, hanc legitimam nouissimo iure esse auctam: ita ut, si quatuor sint liberi, vel pauciores, legitima sit triens: si vero plures, legitima sit semis. Nou. 18. cap. 1. Queritur, an similiter aucta sit legitima parentibus vel fratribus debita. Plerique putant hoc augmentum produci tantum ad legitimam parentum, non etiam fratrum. Sed extrema verba dicti cap. 1. perspicue ostendunt in omnibus personis augmentum illud locum habere. Nota tertio ex vltimis verbis contextus, legitimam (id est, hoc iure quartam, iure nouissimo trientem vel semissem) esse partem omnium bonorum, ac distribui inter eos qui de inofficioso testamento agere possint, ita ut quartam suae virilis portionis, quam ab intestato acciperent, singuli obtineant. Hoc loco operae pretium est decernere quaestionem inter Doct. agitam. Finge testatorem, cui tres ac fratribus praeteritis vel exheredatis, extraneis herede intestato decessisse, certum est, si heres institutus sit persona honesta, solam matrem admitti ad inofficiosi testamenti querelam. C. h. r. l. fratres. 27. sed quaeritur, utrum matri debeatur triens totius alius, aut eius portionis, quam ab intestato acciperet.

nam si defunctus testamentum non fecisset, mater ab intestato non esset heres ex asse, sed inter ipsam & fratres defuncti diuideretur hereditas in capita. Nou. 118. cap. 2. Iacob. Butrigarius dat ei trientem assis: Bart. in l. pater filiam. 14. D. eod. dat ei trientem virilis portionis. Butrigarij sententia vera est: quia noster contextus quartam totius assis dat iis solis, qui ad inofficiosi querelam vocantur. etenim qui de inofficioso queri non possunt, partem non faciunt iis qui queruntur. vide Centur. 3. quæst. 32. Nota quarto hanc legitimam deberi à morte testatoris, ipso iure. C. h. t. l. pen. in prin. sine delatione, & sine omni onere. Cod. eod. l. quoniam in prioribus. 32. Nota quinto in quantitate legitimæ æstimanda spectari bona, quæ defunctus mortis tempore reliquit. Cod. eod. l. 6. deducto ære alieno, impensa funeris, & pretio seruorum in testamento manumissorum. D. eod. l. Papinianus. 8. §. quarta.

Ex hoc tit. colliguntur septem axiomata.

1 Exhereditatio vel præteritio liberorum plerumque fit sine iusta causa. in prin. Coniun. l. 4. D. eod.

2 Qui contra officium pietatis testatur quasi furiosus videtur. eod. prin.

3 Furiosi testamentum nullum est. ibid. Coniun. §. 1. supra, quibus non est permisso fac. testam.

4 Qui non potest agere, non potest agendo vincere. §. 1.

5 Inofficiosi querela est odiosa. §. tam autem. quia est contra naturæ verecundiam. §. sed hæc ita.

6 Qui officio coactus facit, excusatur. §.

De heredum qualitat. & different. 18;
si tutor. & §. sequen.

7 Quarta querelam inofficiosi testamenti
excludit. §. ult.

*De heredum qualitate & dif-
ferentia.*

TIT. XIX.

QUæ hucusque de ultimis voluntatibus
dicta sunt, ea omnia pertinent ad quæ-
stionem, an testamentum valeat. id est, an
testamentum ab initio constiterit, necne; &
an postea sit infirmatum, necne: Deinceps
enarranda sunt testamentorum accidentia:
quæ quidem quatuor sunt, nimirum heredum
qualitas, legata, fideicommissa, & codicilli.
In his igitur accidentibus explicandis reli-
qua huius libri pars consumitur. ¶ Qualitas
heredum est triplex; unde hic tit. inscribitur
de heredum qualitate & differentia, id est, de
heredum qualitate diuersa ac differenti. ¶ Pri-
mò itaque Imper. in princ. affert heredum di-
uisionem ab eorum qualitate sumptam, &
inquit, alios esse necessarios, alios suos &
necessarios, alios extraneos. ¶ Secundò in §. *§. 1.*
1. de heredibus necessariis tres quæstiones
dissoluit. Prima quæstio est, quis sit heres
necessarius. Respondet necessarium here-
dem, esse seruum heredem institutum, sub-
audi, à domino suo, non ab extraneo. ita vt
ex eodem testamento libertatem & heredi-
tatem accipiat. §. de hered. instit. §. 1. & qui,
& ex quib. caus. manum. non poss. 1. Secunda
quæ

quæstio est, cur dicatur necessarius, nempe quia vellet nolit, heres esse cogitur. Tertia quæstio est, quæ sit utilitas huius decisionis, seu cur firmum sit, ut aliquis minus cogatur fieri heres. Respondet Imper. hoc ius esse utile tam domino, quam p[ro] servo. Domino utile est: quia fortasse non posset habere alium heredem, & eius bona à creditoribus distraherentur: quod aliquid in n[on] nominiam continet. coniungit. l. §. 1. s. qui, & ex quib[us] causis manum non possit. Servo utile est, non solum quia libertatem consequitur, sed etiam quia potest, antequam bonis hereditariis se immisceat à patre impetrare bonorum separationem. D. de separ. l. 1. §. ult. quæ impetratio ad hoc ei proderit, ut sola bona à defuncto relicta, creditoribus obnoxia sint: quæ verò ipse abunde acquisivit, ea omnia salva habeat. ¶ Tercio in §. sui autem de suis & necessariis heredibus tres quæstiones dissolvit. Prima quæstio est, quinam sint tales heredes. Respondet suos & necessarios heredes esse liberos qui in potestate morientis fuerunt, dummodo inter eos & testatorem defunctum nulla sit persona interiecta. Exempli causâ, filius est suus heres patri, nisi sit ab eo emancipatus: nepos autem ut suus heres dici possit, non sufficit eum non esse emancipatum, sed insuper requiritur ut pater eius, vel mortuus, vel emancipatus sit, vel alia ratione de potestate exierit. nam si pater sit vivo & nepoti interiectus, nepos non potest dici suus heres avo. Secunda quæstio est, cur dicantur sui heredes. Respondet Imper. quia sunt domestici heredes, & vivo quoque patre sunt quodammodo domini, adeo ut morte paren-

§. sui autem
l. 177.

parentis non tam videantur hereditatem paternam acquirere, quam dominium in earum persona continuari. infra de hered. quæ ab intest. defer. §. sui autem heredes. & ff. de lib. & postu. l. in suis 11. Tertia quæstio est, cur dicantur necessarij. Respondet, quia iure civili, siue velint siue nolint, coguntur esse heredes: quamquam iure prætorio abstinere possunt, priusquam se immisceant. D. acquir. hered. l. ei qui se. 12. Si verò bonis paternis se immiscuerint, aut pro herede gesserint, aut bonorum possessionem petierint, non possunt amplius abstinere, nisi propter minorem ætatem sint in integrum restituendi. j. hoc tit. §. extraneis. & C. si min. ab hered. se abstineat. l. 1. ¶ Quarto de extraneis heredibus duo exponit. Primum est in §. ceteri. quanam sint heredes extranei. Respondet Imper. omnes esse heredes extraneos, qui non sunt in potestate heredis morientis, siue sint liberi emancipati, siue serui manumissi, siue alia quacumque personæ. Sed Nou. 81. cap. 2. excipit eos, qui per dignitatem exierunt de patris potestate: hi namque ex speciali privilegio perinde sui heredes sunt, ac si in patris potestate mansissent. Hic oritur subobscura quæstio, quales heredes dici debeant nepotes ab avo heredes instituti, eo casu, quo pater interiectus obstat quominus dici possint sui heredes. Non est dubium, quin in dicta heredum divisione sint prætermissi. cuius omissionis rationem esse puto; quia non acquirunt sibi hereditatem, sed patri suo quamvis exheredato. ff. de acquiren. hered. l. 6. §. interdum. & quidem illico ei acquirunt, ut nullum vel minimum

§. in ex-
traneis.

temporis momentum sit post mortem testa-
toris, quo hereditas per nepotem heredem
institutum non sit patri quæ sita. ff. cod. l. pla-
cet. 79. Secundum est, quæ sint proprietates
extraneorum heredum. Sunt autem tres.
Prima proprietas est testamenti factio, de
qua in §. in extraneis. Ex hoc §. Nota primò,
duplicem esse testamēti factionem. alia nām-
que est actiua, vt cum Doctoribus loquar,
alia passiuā. illa est facultas testandi: hæc est
facultas capiendi ex testamento, illa est in
testatorem, hæc est in herede. Nota secundò,
in eo, qui vult hereditatem acquirere, testa-
menti factionem passiuam requiri, id est, re-
quiri vt sit capax hereditatis, siue ipse sit he-
res institutus, siue seruus eius; quia cum ser-
ui iure ciuili pro mortuis habeantur. ff. de
diuer. reg. iur. l. quod attinet. 32. & l. serui-
tutem. 209. cum seruis testamenti factio est
ex persona dominorum. ff. de hered. instit.
l. non minùs. 31. quemadmodum & ex per-
sona dominorum stipulari possunt. §. de sti-
pul. seru. in princ. Nota tertio testamenti
factionem actiuam in testatore regulariter
necessariam esse tantum tempore testamenti.
§. quibus non est permis. fac. testam. §. 1.
Dixi, *regulariter*: quia oportet testatorem
etiam tempore mortis esse ciuem Romanum,
& sui iuris. §. quibus mod. testam. infirm. §.
non tamen. & D. de iniur. rup. l. 6. §. pen.
Idcirco testamentum eius qui postea ab ho-
stibus captus est, non valeret, nisi fictione
legis Cornelie, vel iure postliminij confir-
maretur. dict. l. 6. §. quatenus. & qui testam.
fac. poss. l. leg. 12. In herede autem testamenti
factio passiuā tribus temporibus requiritur.

I. Cùm

I. Cùm sit testamentum : quia testamentum ab initio valere debet : alioqui regula Cato-
niana vetat testamētum confirmari eo quòd
testator diutius vixerit. ff. de reg. Cato. l. i.
II. Cùm testator moritur : quia testamentum
morte testatoris confirmatur. III Cùm he-
res scriptus adit hereditatem : quia hoc tem-
pore hereditatem acquirit : proinde non pos-
set eam acquirere , nisi eius capax esset. No-
ta quartò , Imperatorem initio huius. §. testa-
menti factionem in herede requirere *duobus*
temporibus , postea tertium tempus addere,
idcòque concludere *tria tempora inspicì*. Sic
Arist. Categor. cap. 12. proponit *Prius* accipi
quatuor modis , deinde quintū modum adii-
cit, & ita quinque exponit, ac quinque modis
dici concludit. Quocirca cùm Imperator. j.
de actionib. §. 1. diuidit actiones in reales &
personales, malè Donellus inde colligit nul-
las esse actiones mixtas , cùm hoc membrum
dictæ diuisioni adiciatur in §. quar. lam. cod.
titul. nec habeat Donellus , quod respondeat
ad l. 7. C. de petit. hered. Sed hoc obiter di-
ctum est : redeo ad proprietates heredum ex-
traneorum. * Secunda proprietates est ius de- §. pen.
liberandi : de quo in §. pen. cùm enim extra-
neus heres sit voluntarius, cùmque hereditas
possit esse lucrosa vel damnosa , rectè datur
heredi tempus ad deliberandum utrū velit
adire an repudiare hereditatem. Sed Iustin.
introduxit beneficium inuentarij : quo si he-
res utatur , non eget deliberatione. etenim si
antequàm hereditatem adeat , inuentarium
rerum hereditariarū ritè conficiat , creditori-
bus hereditariis non tenebitur ultra vires he-
reditarias. vid. l. vltim. Cod. de iur. deliber.

* Tertia

§. ult.

* Tertia proprietas est aditio vel repudiatio hereditatis. nam sui vel necessarij heredes non dicuntur adire vel repudiare, sed se immiscere, vel abstinere. Aditio autem hereditatis fit: siue verbis, siue re ostendatur voluntas acquirendæ hereditatis. Qui verò re hereditatem adit, putà res hereditarias vendendo, aut aliter de eis disponendo, propriè dicitur pro herede gerere: quamquam hæc appellatio producitur etiam ad verbalem aditionem, sed tunc minùs propriè dicitur pro herede geri. Denique tam aditio, quàm repudiatio etiam nuda volùtate perficitur: adeo ut qui adiit, non possit amplius repudiare: & qui semel repudiavit, non possit amplius adire.

Ex hoc tit. colliguntur septem axiomata.

1 Sui heredes sunt domestici heredes, & viuo quoque patre quodammodo domini. §. sui autem. Commun. lin. suis. 11. D. de lib. & postu.

2 Feminae in potestate liberos non habent. §. ceteri. Commun. §. feminae. §. de adoptione.

3 Testamenti factio in herede requiritur tribus temporibus: videlicet facti testamenti, mortis testatoris, & aditæ hereditatis. §. in extraneis.

4 Testamenti factio duplex est: actiua, & passiva. d. §. in extraneis.

5 Extraneis heredibus deliberandi potestas est de hereditate ad eunda, vel repudianda. §. penult. Commun. §. quantitas. infra. de leg. Falcid.

6 Quod semel placuit, amplius displice-

re non potest. §. penult. Coniun. §. aliæ. 3. de donat. & §. quæ de fullone. infra de obligat. quæ ex delict. & l. Pomponius. 9. D. de negot. gest. & l. 5. C. de oblig. & act.

7 Pro herede gerere, est, pro domino gerere. §. ult.

De legatis.

TIT. XX.

NON ut heredis institutio, ita etiam legata in testamentis necessaria sunt: sed vel relinqui, vel omitti possunt. legatum enim hic angustè accipitur per speciem quidam ultimæ voluntatis non liberæ, tamen dum decem tabulis, in quibus legandi velum omni in ultimam voluntatē complectitur. D. de verb. signif. l. verbis legis. 120. Varias huius vocabuli significationes exposuit Isidorus. D. de leg. 1. §. De his tractans Imp. Prænon princip. *Princ.* tit. rationem affert, propter quam hic agit de legatis. C. Secundo in §. 1. legatum est quod §. 1. Donationem etiam non ad familiam illam, ab herede præstantem. Hæc d. fortè plenior est, quàm ea, quæ habentur in l. legatum. §. 6. ff. de leg. 1. ubi legatum dicitur esse donatio testamenti relicti. Nec ass. prior illi, qui hoc loco debent ea verba *hereditaria* standæ non sunt enim otiosa, sed legatum separant à fideicommissio, quod non tantum ab herede, sed etiam à legatario & fideicommissario præstari potest. l. de sing. reb. per fideicom. relicti. in princip. Separat

etiam à donatione causa mortis, cui per-
quàm simile est legatum. §. de donat. §. 1.
etenim ipse donator rem donatario tradere
solet. ff. de reb. cred. l. non omnis. 19. & de
mortis caus. donat. l. senatus. 35. §. sed mor-
tis. & §§. seqq. l. Scia. 42. §. ult. Opponitur, quòd
legatum non semper præstatui ab herede, sed
interdum præstatui ab ipso testatore. D. de
lega. ij. l. Lucius. 22. & C. de lega. l. filia.
11. Interdum ipse legatarius accipit à semet-
ipso. D. de lega. ij. l. Titia cum testamen-
to. 34. §. 1. Caius 2. Instit. titul. 5. §. 1.
Ad primam obiectionem respondeo, testa-
torem in iuribus allegatis non soluere lega-
tum, sed dum legatario tradit rem, quam ei
legauerat, extinguere legatū. Ad l. Titia cum
testamento. §. 1. Respondeo, illum esse heredē,
qui iussus est à se capere: & nihilominus ip-
sum quoque interdicto, quorū bonorū teneri,
si sua auctoritate rē occupet. D. quod legat. l.
1. §. qui verò. Præterea in definitione legati
non diximus rem ab herede præstari (sæpe e-
nim contingit, vt non præstetur) sed esse præ-
standam, id est, heredem ad hoc teneri, vt rem
legatario præstet; quæ heredis obligatio non
tollitur, eo quòd testator legatario rē sumere
permitteret. Hæc responsio valet etiam ad locū
Caij. Addunt quidam hoc argumentum: Lega-
tum rectā viā transit à defuncto ad legatariū,
saltem cum testator rem suam legauit, & le-
gatarius eam vindicat: ergo hoc casu legatum
non est præstandum ab herede. Nego conse-
quentiam: quia non dicimus, dandum esse ab
herede, sed præstandum. differūt autem dare
& præstare: quia dare, est dominium trāsferre.
J. de act. §. sic itaque. præstare est tradere, id est,
poi

possessionem transferre, vel quasi possessionem, vt in l. in vendendo. § 6. in pr. D. de contrah. empt. Ergo etsi heres non dat legatario vindicanti rem legatam, tamen pręstat: quia morte defuncti solum dominium rei legatę transiit ad legatarium, non etiam possessio.

¶ Tertiò in §. sed olim. tractat de quatuor §. sed et
 generibus legatorum, quę apud veteres erant *lim.*
 in vsu, de quibus tria iura proponit. I. Ius antiquum, quo hæc legatorum genera inter se certis verbis & formulis distinguebantur. Adde, quòd differebant etiam ratione rerum legatarum, & effectū, vt Vlpia. tit. 2 §. & Caius lib. 2. tit. §. declarant. II. Ius nouum, quo verborum solemnitas constitutionibus principū sublata est, nimirum Constantini magni, teste Eusebio lib. 4. de eius vita, cap. 26. & Constantini minoris, Constantij & Constantis. C. l. t. l. in legatis. 21. III. Ius nouissimum, quo ipse omne discriminē sustulit, quod erat inter dicta legatorum genera, vt quod vnus generis proprium erat, etiam alteri tribuerit: adeo vt legata hodie pleniorē vim habeant, quàm olim. cū enim olim ex legato vindicationis daretur rei vindicatio, ex legato autem damnationis nasceretur actio personalis ex testamento, hodie siue testator sit vnus verbis vindicationis, veluti, *seius fundum illum vindica: seius seruum illum sumito:* siue verbis damnationis, veluti, *heredes mei dānas esto si. dum Tullia. cum seio daret*, semper legatarius optionē habet, vtrū malit agere in rem, an in personam. habet insuper etiam actionē hypothecariā: quia bona defuncti legatariis tacite sunt oppignerata. vide l. 1. C. de leg. Præter has actiones, cū vni ex multis

heredibus prælegatur, is prælegatum consequi potest iudicio familiae ei succedat. D. fam. exercisc. l. si ita. 42. Sed dubitatur, qui fieri possit, ut legatario simul competant actio ex testamento, qua petat rem sibi dari, & rei vindicatio: quoniam hæc datur domino. D. de rei vindic. l. in rem. 23. in prin. hæc non domino. §. de act. §. sic itaque. Respondeo, legatarium actione ex testamento non petere, ut res sibi detur, sed ut sibi præstetur (ut ex definitione legati supra exposita apparet) seu restituatur, quod & aliis casibus accidit, ut cum quis rem suam repetit actione commodati, vel depositi: quia non repetit tamquam suam, sed tamquam commodatam, vel depositam. ¶ *sed non usque.* Quarto in §. sed non usque, confert legata cum fideicommissis, & antiquas inter ea differentias tollit: ita ut hodie nulla sit inter ea differentia. Verum hoc dictum difficultate non caret. Opponitur I. quod Vlp. in l. 1. fide leg. 1. inquit per omnia esse exæquata legata fideicommissis, falso itaque videtur iustum. hanc exæquationem sibi tribuere. Ut omittam inanes solutiones, respondendum est cum Cuiacio lib. 8. observ. c. 4. tempore Vlpiani legata fideicommissis exæquata fuisse per omnia, non tamen in omnibus, sed tantum in deductione quartæ, quia lex Falcidia, quæ locuitur de solis legatis, producta est ad fideicommissa: unde quarta Falcidia æquæ deducitur de fideicommissis, ac de legatis: & in quaestione, quænam impotentur heredi in curram, non interit utrum hæc quarta de legatis, an de fideicommissis detrahatur, quia, quantum ad hoc, legata fideicommissis per omnia sunt exæquata: quamvis omnes fore

Doctores contrā sentiēt. Opponitur II. quòd
 hec sunt aliquot differente & inter legata
 & fideicommissa: dicimus enim fideicommissa-
 riam hereditatē, nō hereditatē legatariam.
 præterea fideicommissa relinqui possunt ab in-
 testato, legata nisi ex testamēto nō valēt. J. de
 fideic. hered. præterea insuper legatarius po-
 test onerari fideicommissis, nō legato. J. de sing.
 reb. per fideic. relictis. in princ. Addo III. obie-
 ctionem ab aliis non animaduersam: quia
 hoc Iustin. dictum, quo asserit se omnino ex-
 æquasse legata fideicommissis, contradic-
 tiōne implicat, etenim si omnino sunt exæquata
 nullo modo differunt: promde sunt vna &
 eadem res: duæ namque res esse non possunt,
 nisi sint inter se aliquo modo diuersæ. quòd
 si legatum & fideicommissum vna res est, cer-
 tē dicere non possumus hæc esse inter se ex-
 æquata: quia idē si ipsi æquale, vel exæqua-
 tum dici nequit. Pro solutione harum Obie-
 ctionum exultimo necessariam esse nouam
 quamdam eius exæquationis interpretationē
 ab aliis Doct. nō tractam. dico igitur Iustin.
 meā sententiā reliquisse differentias, quibus
 legata à fideicommissis in iure distinguuntur;
 alioqui frustra de legatis & fideicommissis
 fecerim agere, tam in Codice, quàm in In-
 stitutis: si prorsus nullum inter ea discrimē esset.
 sed hæc exæquauit tantummodo quoad vim
 & effectum siue vsum, quatenus à testatore
 facta, extrinsecus consistunt. Exempli causa, si
 legatū ab intestato relinquatur, iure antiquo
 non valet: hodie valet, non iure legati, sed
 iure fideicommissi, quia Iustin. vim fideicom-
 missorum legis tribuit. Idem dicendum, si
 à legatario legetur: non enim valet ut le-

§. non sc-
iam.

gatum, sed quasi fideicommissum, perinde enim testamenta accipimus, ac si testator, dum aliquid legat, adiciat se velle, ut id non solum iure legati, sed etiam iure fideicommissi valere possit: & similiter cum fideicommissum relinquit, iubeat ut id valeat etiam iure legati. Ergo si spectes per se & quasi in abstracto has partes iuris, aliud est legatum, aliud fideicommissum: sed si spectes verba testatorum, dicendum est, expressis verbis legati contineri tacitum fideicommissum, & expressis verbis fideicommissi contineri tacitum legatum: quasi testator, dum expressè iubet, tacitè roget: & dum expressè rogat, tacitè iubeat. quemadmodum substitutio vulgaris expressa continet tacitam pupillarem, & expressa pupillaris continet tacitam vulgarem. ff. de vulg. & pupil. l. 4. Vnde fit, ut quantum ad effectum & usum iuris, nihil referat, utrum testator leget, an fideicommittat. Atque hæc est exæquatio, quam Iustinianus intelligit tã hîc, quàm in l. 2. C. commu. de legat. ¶ Quinto loquitur de rebus legatis: de quibus dissolvit plures quæstiones. I. Quæstio est in §. non solum. utrum res tantum testatoris legari possint, an etiam aliæ. Respondet Imperator, non solum res testatoris, vel heredis, sed etiam alienas, id est, alicuius extranei, legari posse: non tamen eas, quæ non sunt in commercio, ut campum Martium, templum: nec eas, quæ non sunt in commercio legatarij, licet in aliorum commercio sint, id est, quæ legatarius acquirere non potest, ut Iudæus mancipium Christianum. C. ne Christ. mancip. hæret. vel Iud. l. 1. & 2. quod quidem novus Constantinus constituit, teste Eusebio in

in eius vita. lib. 4. c. 27. merito autem talia legata improbantur: quia furiosi est ea in testamentum adscribere. D. de lega. 1. l. cum serius 39. §. si verò commercium (ut Vlpianus tit. 20. §. Commercium definit) est emendi vendendique inuicem ius: in qua definitione emendi & vendendi vocabula latè accipiuntur, ut omnem acquisitionem, & alienationem complectantur, sicut in l. statu liberi. 29. in fi. D. de statulib. Vnde in formula, qua furioso bonis interdicebatur, prætor utebatur his verbis. *Ita ea re commercioque interdicere.* Paul. lib. 3. Sentent. tit. 4. §. moribus. Effectus autem legati rei alienæ declaratur per distinctionem. Aut enim heres potest eam emere: & cogitur eam emere, & legatario præstare. Aut non potest emere: ac tenetur æstimationem eius legatario soluere. Intellige heredem non posse rem emere, vel quia dominus non vult eam vendere, vel quia immodico pretio vult vendere. Item intellige heredem teneri soluere æstimationem, id est, iustum rei pretium. ff. de leg. 1. l. non dubium. 14. §. ultimo. Quod diximus, legatum rei alienæ valere, patitur hanc limitationem, dummodò testator sciuerit rem esse alienam. quod quidem legatarius petens legatum, probare debet, quoniam onus probandi incumbit actori. d. §. non solum. veris. quod autem. Hæc limitatio non est perpetua, sed tum demum obtinet, cum extraneæ personæ legatū fuit. nam si testator coniunctæ personæ legauit, indistinctè legatum valet, siue testator sciebat, siue ignorabat rem esse alienam. C. h. t. l. cum alienam. 10.

* II. Quæstio est in §. sed & si re. an valeat legatum rei pignoratæ, & si valeat, quis sit eius *si re. m.*

effectus. Respondet Imp. legatum valere, & heredem cogit rem herede liberam legatario prestare. Adit duas exceptiones, id est, duos casus, quibus heres non cogitur rem per hereditatem liberare, sed talem legatario prestare, qualis est Prior casus est si testator ignorabat rem esse per hereditatem, vel sit in hoc. Posterior casus est, si testator expresse iussit, ut legatarius rem suat. vel. si tamen, * III. **Quaestio** est in l. si res aliena. de effectu rei alienae legatae, cuius dominium si legatarius ex alia causa acquisivit, aut viuo testatore, ut ponitur in contextu, an post eius mortem priusquam legatum consequatur, ut Doctores supponunt: queritur an nihilominus legatum petere possit. Respondetur per distinctionem, aut enim rem acquisivit ex causa onerosa, aut ex causa lucrativa. Priori casu rem legatam petere potest, nam cum pretium rei abest, et res ipsa abesse videtur. D. de eiusd. l. si servus. 2. r. §. & ideo. officio autem iuracis continetur, ut aestimationem ab herede accipias, quia non potest rem ab eo accipere, quam iam habet. Posteriori casu legatum extinguitur, quia legatum quoque est causa lucrativa, nec possunt duae causae lucrativae in eundem hominem & eandem rem concurrere, id est, idem non potest eandem rem bis ex sua persona lucrari: quamvis si servo legatarij res legata donetur, legatum non reddatur inutile. ff. de lega. j. l. si servus. 1. 08. §. 1. **Ergo in casu** proposito neque rem legatam petere potest, quia ex causa lucrativa peteret, quod habet ex causa lucrativa: neque aestimationem, quia aestimatio non est legata, ac rei aestimatio ab ipsa re differt. D. de verb.

§ si res
aliena.

verb. oblig. l. si seruum. 91. §. ult. & de nouat. l. si furti. n. Cornelianum. 28. Non obstat. l. si res mihi. 20. D. de legat. iij. vbi aestimatio petitur ob testatoris voluntatem : quia testator legans duobus eandem rem in solidum, vult alterum consequi rem, alterum a estimationem. C. de caduc. toll. l. vn. §. vbi autem. vers. hoc autem. cum alio modo solidum ambo consequi nequeant. Regulariter itaque aestimatio rei debita peti non potest : quia non aliud peti debet, quam quod debetur. Excep- tus l. N. si ipsi. quaeque aestimatio sit in obligatione, vt in casu proxime proposito. II. N. si res debita ex causa bona fidei, vel arbitraria, post moram debitoris perierit. D. de condic. et. furti. l. in re furtiua. §. in princ. Si vero delictum ex causa stricti iuris, vt ex si pulatione, etiam post rei interitum durat ipsius rei obligatio, & ipsa res est in actione, aestimatio in officio iudicis, id est, actor rem petet, & officio iudicis a estimationem consequetur. Haecenus ad d. §. si res aliena. diximus de re vnius testamento legata, & ex alia causa legatario acquisita. Nunc videamus quid dicendum, si duorum testamē- tis eadem res mihi legata sit possumne ex vtroque testamento legatum petere? Imperator vbi hac ratio est. respondet per distinctionē. aut enim ex primo testamento rem legatam accepi, aut eius a estimationem. Priori casu legatum ex altero testamento non debetur : quia non habeo rem ex causa lucratua : constat enim legatū inter lucratuas causas numerari. Posteriori casu possum rem petere ex secundo testamento : quia ex primo testamē- to non sum rem consecutus, sed petiui eius,

§. ea quæ
que.

§. si eadē
res.

*IV. Quæstio est in §. ea quoque, an ea legari possint, quæ non sunt in rerum natura. Respondetur, legari posse, dummodo futuræ sint, veluti fructus ex fundo percipiendi. Porro in hoc legato inest tacita conditio, si fructus nascentur. ff. de condit. & demonstr. l. i. in fin. quæ non facit legatum conditionale, sed nihilominus legatum est purum, quia conditio non est à testatore adiecta, sed extrinsecus ex rei natura adsumitur. D. eod. l. conditiones extrinsecus. 99. & quād. dies legata. l. cum illud. 2 §. 1. Sed quid, si dubitetur, an res legata sit in rerum natura? Ex testamento agi, & legatum peti potest: officio autem iudicis continetur, ut hæres caueat se rem persecuturum, & si nactus fuerit legatario restitutum. D. de lega. j. l. seruo legato. 69. §. vlt. * V. Quæstio est in §. si eadem res. quis sit legati effectus, cum eadem res duobus legatur vel coniunctim, id est una & eadem oratione, veluti, *Titio & Sero fundum Tusculanum do lego*: vel disiunctim, id est, diuersis orationibus, veluti. *Titio sum tum Tusculanum do lego. Sero eundem fundum Tusculanum do lego*. Respondetur per distinctionem. Nam si ambo legatum petant, concursu partes faciunt: si verò alteruter legatum non accipiat, portio eius non manet penes hæredem, sed accrescit collegatario. Nota primò, cum ius accrescendi spectetur vel in hæreditate. ff. de verb. signif. l. triplici. 142. & C. de caduc. toll. l. vn. §. his ita definitis. vel in legato proprietatis. ff. de leg. iij. l. re cōiuncti. 89. vel in legato vsusfructus. toto titul. ff. de vsufr. accresc. hic agi solùm de proprietate legata. Nota secundò, coniunctionē tam in

in legatis quàm in hæreditatibus duplicem esse. Alia est coniunctio verbalis, cum scilicet duobus relinquatur in eadem oratione, veluti, *Titius & Maunus ex senisse hæredes sunto. Titio & Mauro fundum Tusculanum do lego*. Alia est coniunctio realis, vt quia eadem portio hæreditatis, vel idem fundus duobus relinquatur, quamuis diuersis orationibus, veluti, *Titius ex presente hæres esto, Seius ex eodemiri nie hæres esto. item, Titio Stichum do lego. Seio eundem Stichum do lego.* in hoc autem §. Iustinianus intelligit coniunctionem, vel disiunctionem verbalem, non realem. eodémque modo coniunctio & coniuncti accipiuntur in d.l. vn. §. vbi autem. & in l. i. ff. de vsufu. accresc. Nota tertio, cum auctores loquuntur de coniunctione verbali, eos supponere coniunctionem realem: quia nisi sit aliqua coniunctio in re, coniunctio verbalis nihil operatur. nec facit locum iuri accrescendi: idóque facere tantum duo mēbra, quia sunt legatarij vel coniuncti, vel disiuncti, sicut in hoc §. cum autem generaliter coniunctionem accipiunt, tam pro reali, quam pro verbali, tunc faciunt tria membra, vel enim sunt re tantum coniuncti, id est (vt in legatis exemplum attexam) cum eadem res dualus personis legatur diuersis orationibus, veluti, *Titio fundum Tusculanum do lego. Mauro eundem fundum Tusculanum do lego*: vel sunt coniuncti tantum verbis, non re: (intellige coniunctos verbis: quia eis legatur vna & eadem oratione. intellige non coniunctos re: non quia res prorsus diuersa eis legatur: tunc enim essent legatarij omnino separati, nec pertinerent ad tractatum de

iure accrescendi : sed quia in eadem re legata diuersas partes pro diuiso à testatore factas accipiunt) veluti Titio & Manio fundum Tusculanum pro æquis partibus do lego. Vel sunt coniuncti re & verbis : veluti, Titio & Manio fundum Tusculanum do lego. d. l. re cōiuncti. & d. l. triplici. in quibus legibus vocantur re tantum coniuncti ; qui in hoc §. à Iustin. appellantur diiuncti, propterea quod nō sunt coniuncti verbis. Imp. enim, ut patet, lō ante notauit respicit solum in hac dñi honore ad coniunctionem verbalem. rursus in his legibus dicuntur coniuncti re & verbis, qui à Iustin. simpliciter nominantur coniuncti. qui verò in dictis l. vocantur verbis tantum cōiuncti, eorum mentionem Iustin. hoc loco nullam facit : loquitur enim solum de his, quibus eadem res legata est : proinde supponit eos esse re coniunctos. Nota quarto ius accrescendi modò propriè accipi ; dñm scilicet ei, cui pars legata est, altera pars accrescit : modo impropriè pro iure non decrescendi, nempe cum tota res duobus legata est, & altero repudiante alter totam rem legatam accipit, quia nemine concurrente nihil sibi decrescit, quamuis, si collegatarius legatum petisset, pars sibi decreuisset. Nota quinto in re & verbis, vel re tantum cōiunctis ius accrescendi accipi pro iure non decrescendi : quia totum singulis legatum est : ideo si omnes legatum petant, si quis portio decrescit, quod si vnus legatum accipiat, nihil ei decrescit : totum igitur capit, non iure accrescendi propriè dicto, sed quia nihil sibi decrescit, i. quia ex toto sibi legato nihil à collegatario aueretur. In his verò qui ver-

bis tantum contineri sunt, locum habet ius accrescendi propriè dictum: quia testator partes eis legavit: dum igitur totum legatū capiunt, partem habent ex voluntate expressa testatoris, partem iure accrescendi, quia deficientium portiones accrescunt. Nota sexto, ius accrescendi olim habuiss. locum in legato per vindicationem, non in legato per damnationem, cuius iuris vestigia extant. D. de lega. l. si quibus. i. 6. in prin. l. plane. 34. §. si coniunctum. l. huiusmodi. 84. §. si Titio & Mauro. & de lega. ij. l. 7. sed hodie sublati diversis legatorum generibus. s. h. t. §. sed olim. ius accrescendi indistincte locum habet. Nota septimo in toto hoc tractatu de iure accrescendi, cum dicimus deficientis partem coniuncto accrescere, vel inter plures coniunctos ei accrescere, qui magis coniunctus est, nos intelligere commutationem, quam habent collegatarii, qui iure accrescendi uti volunt, non inter se, si forte plures sint, sed cum eo, cuius portionem iure accrescendi appetunt, ut mox planius fiet. Nota octavo, Iustin. loqui tantum de duobus legatariis, ut de recte ait, nihil referre verum sint coniuncti an disiuncti. sed fieri potest, ut sint plures legatarii, quorū alij sint coniuncti, alij disiuncti, ut uti sint coniuncti, alij verbis, alio co. & verbis. aut casu holi omnimodo portio deficientis reliquis omnibus accrescit. Hoc patet hodie secundum veritatem coniunctionis dicitur nem. Si respiciamus ad conditionem hipertiam nostri & dicendum est, si omnes legatarii sint coniuncti, vel omnes disiuncti, portionem eius, qui legatū non accipit, ceteris omnibus accrescere.

crescere. si verò alij sint coniuncti, alij disiuncti: siquidem disiunctus legatum repudiet, eius portio ab his omnibus accrescit; quia ceteri omnes sunt huic re tantum, non verbis coniuncti, licet quidam sint inter se coniuncti. iam enim monui coniunctionem spectari inter singulos iure accrescendi videntes, & cum, cuius portio accrescit, nec inter illos inter se. Si autem unus ex coniunctis non accipiat legatum, portio eius solis coniunctis, vel soli coniuncto accrescit. exempli gratia: in testamento ita scriptum sit, *Titio & Mauium fundum Tusculanum do lego: Seio eundem fundum Tusculanum do lego.* finge Titium repudiare legatum; eius portio accrescit soli Mauium, non Seio. rursus finge Mauium repudiare legatum: similiter eius portio accrescit Titio, non Seio. tandem finge Seium non accipere legatum: eius portio accrescit tam Titio, quam Mauium. Iam hanc doctrinam accommodemus alteri coniunctorum diuisioni. dicendum est, re & verbis coniunctum in iure accrescendi præferri his, qui tantum re, vel tantum verbis coniuncti sunt. quod si alij sint verbis, alij re coniuncti, illi præferuntur, qui verbis coniuncti sunt, quoniam habent etiã aliquam realem coniunctionem, quippe qui ex eadem re partes pro diuiso accipiunt, cum re coniuncti nullã habeant coniunctionem verbalem. Hæc colliguntur ex d. l. re coniuncti. & d. l. triplici. quæ exemplo illustrare non erit inutile. Finge in testamento ita scriptum esse *Primo & secundo fundum Seianum do lego: Tertiæ & Quarto eundem fundum Seianum pro æquis partibus do ego Quinto fundum Seianum do lego. Sexto eundem*

fundum Seianum do lego. Primus & Secundus sunt re & verbis coniuncti: Tertius & Quartus tantum verbis: Primus, Secundus, Quintus & Sextus re tantum sunt in toto fundo coniuncti. Idem cum tertio sunt re coniuncti in semisse, & cum Quarto in altero semisse. Quare si primus legatum non accipiat, eius portio soli Secundo accrescit. Si Secundus, soli Primo. Si Tertius, soli Quarto. Si Quartus, soli Tertio. Si Quintus, ceteris omnibus: sed ita ut quarta portionis accrescentis pars accrescat Primo, quarta Secundo, quarta Sexto, octava Tertio, octava Quarto. Quia cum Quinto deficiente coniuncti sunt Primus, Secundus & Sextus in toto fundo, Tertius & Quartus tantum in semisse: id est, his singulis tantum semis, illis singulis totus fundus legatus est: & cuique pars cessans accrescit pro portione eius quod ipsi legatum est. D. de legat. ij. l. Marcio. 41. in princ. Similiter si Sextus legatum non accipiat, quarta accrescit Primo, quarta, Secundo, quarta Quinto, octava Tertio, octava Quarto. Hæc ita obtinent in proprietate legata. nam in usufructu legato tantum abest, ut verbis tantum coniuncti præferantur re coniunctis, ut nullo modo habeant ius accrescendi, quod re coniunctis conceditur. ff. de usufr. accresc. d. l. i. Ratio est, quia in his, qui sunt tantum verbis coniuncti, ius accrescendi propriè sumitur, ita ut unus portio alicui legata, ab eius persona discedat, & alteri accrescat: quod in usufructu locum habere nequit: cum usufructus sit ius personale, quod personam egredi non potest, quin extinguatur, & ad proprietatem revertatur.

§. si cui
fundus.

D. de iure dot. l. si usufructus fundi.
* VI. Quæstio est in §. si cui fundus. quid con-
sequatur is, cui fundus alienus legatus est, si
proprietatem emerit, & fructuario mortuo
usufructus ad eum peruenierit. Respondetur,
cum nihilominus fundū actione ex testamē-
to petere posse: quia etsi habet usufructum
titulo lucratiuo, tamen proprietatem habet
titulo emptionis oneroso: & licet usufruc-
tus in multis partibus iuris perinde habeat-
ur, ac si esset pars rei. ff. de viui. l. 2. tamen re
vera non est pars, & in proposita quæstione
non habetur pro parte, quia usufructus est
seruitus, id est, ius vtendi, fruendi re aliena;
adeo vt recte dicamus totam rem esse testatā,
cuius usufructus alienus est. ff. de verb. signi-
fic. l. recte dicimus. 2 §. in partaque tota res
nobis abesse videtur, cum totius proprietatis
pretium soluimus. Ergo in casu proposito le-
gatus, dum nudam proprietatem emit, totā
rem emit: consequenter totius rei legatum
subsistit, secundum doctrinam s. traditam in
§. si res aliena. sed quia usufructū habet ex
causa lucratiua, ideo rei legata æstima-
tio, quam legatarius ab hærede consequitur,
officio iudicis minui debet, vt legatarius
nudæ tantum proprietatis æstimationem ac-
cipiat. Nota igitur distinctionem inter ius
actionis, & officium iudicis, quod quidem
est officium actioni deferuieris, & a rebus
Doct. vocatur mercenarium. Similiter distin-
ctionem notauit ap. §. quod si fundum.
s. de rerum diuis. * VII. Quæstio est in §. sed
si rem. an valeat legatum, si res legatarij ei
legeretur. Respondetur, legatum non valere:
quia quod nostrum est, non potest amplius
no

§. si d. si
rem.

nostrum fore nec legatum conual. scit. quamvis viuo testatore legatarius rem alienauerit. constat enim regula Caroniana, quæ statuit, legatum, quod ab initio non valet, si a quod non valeret si testator statim moreretur, non cōnualescere eo quod testato diutius vivat. ff. de reg. Caron. l. i. in princ. Notandum est, hanc regulam valere in iis, quæ purè sunt relicta, non in voluntatibus conditionaliis. ff. eodem. l. i. §. i. l. 2. & l. 4. valet igitur legatum, si res legatarij sub conditione ei legetur, & pendente conditione eam alienet. D. de condi. & demonst. l. mea res. 98. Secus est, si purè legata sit. opponitur vitium §. dict. l. i. ubi videtur sufficere legatum purè relictum, quamvis res legatarij sit apud legatorem, dummodo eam rem testatore viuo alienauerit. Pro solutione dicendum est, in d. §. vitium. verba illa, *si cum viuo testatore alienauerit*, esse coniungenda potius cum verbis præcedentibus, quam cum sequentibus: ita ut à Iurisco. consulto ponantur, non in decisione, sed in speciei narratione. Secundum quam interpretationem non est ibi legatum purum, sed conditionale, id est, relictum sub hac conditione, *si legatarius a viuo testatore rem alienauerit*. * V. I I I. Questio est in §. si quis rem suam, an error testatoris vitiet legatum, si rem suam legauit, quum falso putabat esse alienam, siue legata sit? Respondetur, legatum valere. favore enim ultimæ voluntatis recentum est, ut opinio veritati non noceat: secus est in contractibus: secus in delictis: de quibus contraria regula traditur in §. placuit. 7. de oblig. quæ ex delict. * I X. Questio est in §. si rem suam, an inuam. debeat

§. si quis
rem suam.

§. firm.

debeatur legatum, si testator, qui rem suam legauerat, eam alienauerit, Imper. distinguit tres casus. Primus est, cum rem vendidit, hoc casu videndum est, qua mente rem vendiderit, id est, utrum adimendi legati animo, an alia de causa. nam ita demum legatum debetur, si non adimendi legati animo testator rem vendidit. Secundus casus est, cum testator rem pignerauit: quo casu non censetur voluisse adimere legatum. Hic notetur differentia inter venditionem, pignorationem, & donationem, rei legatae. cum enim testator rem vendidit, quaerimus, quo animo vendiderit. cum autem pignerauit, simpliciter dicimus eum non videri habuisse animum adimendi legati. sed cum rem legatam donauit (qui casus à Iustiano in praesentia praetermittitur) simpliciter dicimus legatum ademptum videri. ff. de adimen. legat. l. rem legatam. 18. & l. legatum sub conditione. 24. §. 1. Differentiae ratio est, quia nunquam res nostras pigneramus, nisi propter aliquam necessitatem; donamus autem sine necessitate: vendimus verò interdum ut accipiamus pecuniam, qua egemus, interdum nulla necessitate cogente. Vbi igitur alia causa alienandi subesse videtur, legatum non censetur ademptum, nisi heres probet eam fuisse testatoris voluntatem. D. de lega. iij. l. fideicommissa. 11. §. si rem. ubi autem alia causa alienationis non potest afferri, ideo credimus alienatam rem esse, quia testator voluit eam à legatario ad alterum transferre, atque ita legatum adimere. Tertius casus est, cum testator partem rei legatae alienauit, hoc casu pars non alienata omnimodò

modò debetur legatario. in parte autem alienata, eodem modo distinguimus, quo paulò antè distinguebamus in tota re alienata, id est, quærimus quo animo testator hanc partem alienauerit. hic enim locum habet illud iuris axioma, Eadem est ratio partis ad partem, quæ est totius ad totum. * X. *Quæstio §. si quis debitori.* est in §. si quis debitori. an valeat legatum liberationis, quam creditor debitori suo vel in perpetuum, vel ad tempus reliquit. Respondet Imper. hoc legatum valere. Et primò loquitur de liberatione simpliciter & in perpetuum legata: cuius legati duplicem effectum declarat, nimirum exceptionem, & actionem: quia si heres à legatario debitum petat, doli exceptione summovebitur. item legatarius potest actione ex testamento cogere heredem, ut se liberet. Notandum est, duobus modis legatarium ab herede posse liberari, id est, vel per acceptilationem, quæ ipso iure obligationem tollit: vel per pactum de non petendo, quod iure prætorio exceptionem parit. ac si quidem legatarius sit solus debitor, vel correum debendi socium habeat, acceptilatione liberari debet. si verò correum habeat non socium, non tenebitur heres ei accepto ferre; sed sufficiet, si paciscatur de non petendo, quò magis possit ab altero reo debitum petere. etenim testator legatarium liberari voluit; non alterum eius correum, cui nihil legavit: acceptilatio autem vni debitori facta omnes liberat: sed pactum de non petendo, ei soli prodest, qui pactus est; proinde non debet acceptilatio interponi, nisi aut legatarius solus debeat, aut correum socium habeat; quia cùm dam-

na & luera inter socios communicentur, si
socias legatum continetur, perinde esset,
ac si contra p. in legatum legatur. ff. de
liber. legat. l. 1. §. si tunc de eadem. Secundò
in venial. potest loquatur de liberatione ad
tempus legatum: ac docet hoc legatum valere:
indè enim legatarius consequitur, vt intra tẽ.
pus à testatore definitum exigi non possit. D.
co. l. Aurelius. 28. §. centum. quia si ab herede
conueniatur, doli mali exceptione eum sum-
mouebit. D. in posses. leg. l. 1. §. si debitori. nõ
tamen liberationem consequitur. D. de liber.
legat. non solum nostrum. 8. §. 1. proinde non
est ei acceptio ferendum: sed heres (etsi de
hoc Azo dubitauit) pacisci debet ne intra il-
lud tempus petat. * XL Quæstio est in §. ex
contrario. cum debitor creditori suo legat,
quod ei debet, an legatum valeat. Responde-
tur non valere: quia nullã continet utilitatẽ.
Excipitur, nisi aliquid amplius sit in legato:
quia propter hanc vtilitatem legatum susti-
netur. Huius exceptionis duo exẽpla in con-
textu subducuntur. Primum exemplũ est in eo.
§. ex contrario. versic. quod si in diem. si is, qui
in diem, vel sub condit. ne debet, purẽ le-
get. legatum enim parum est vtilius debito
condit. vel in diem. utilitas autẽ confi-
sit in representatione debiti: quia legatum
statim post mortem testatoris debetur, non
expectata condit. vel die. tale igitur le-
gatum adeo sustinetur, vt etiam si viuo testa-
tore dies veniat, vel condit. existat, tamen
secundum Papinianum in tio in specie lega-
tum consistat, nec reddatur inutile. quamuis
ad eum casum perueniat, à quo incipere non
potest, id est, quamuis, si testator post diem

vel conditionem obligationis existentem d
 legasset, quod debebat legatum non valere:
 tamen si antea legavit, dicimus legatum sa-
 pte pueniente die vel conditione non infirma-
 ri. Hæc est sententia Papiniani in l. 5. D. ad
 leg. Falcid. quam Iustinianus hoc loco pro-
 bat, reprobata contraria sententia, quam se-
 cutus est Paulus in l. debitor. § 2. in prin. Hæc
 leg. ij. Nisi horum locorum cunctis ac totum
 gratia dicamus Papinianum & Iustinianum
 loqui de legato speciei, Paulum de legato
 generis seu quantitatis. vide Centur. 6. quæst.
 13. * Alterum exemplum adiungitur, in §. *sed si*
sed si uxori. ubi maritus, qui post mortem uxori.
 suam debebat uxori dotem reddere, uxori
 dotem legat: dicimus dotem legari, videntes
 generali legandi verbo. sæpe etiam dicimus
 dotem relegari: quia redditur mulieri, a qua
 profecta. dicitur etiam p. allegari: quia hoc
 legatum continet emolumentum rep. restitu-
 tionis. & ideo valet, quia p. ante n. valet,
 id est, ante soluitur, quam dos restituenda
 sit, ut paulo post exponam. Iam verò de co-
 te legata sunt. tres casus distinguit. Primus
 casus est, cum maritus uxori legat dotem,
 quam accepit. Ergo mulierem deesse vi-
 ro § 20. autcos in dotem, ac viuum mulieri
 hanc dotem § 21. autcorum relegare, id est,
 iubere ut heres eam dotem mulieri restituat.
 hoc casu Imp. n. inquit legatum valet, quia
 plenius est, id est, valius, quam actio de
 dote. Prima huius legati utilitas est, quia
 pacta ob. luntia rep. non ob. donis, non ob-
 stant p. n. doni dos legat. Ergo in do-
 te continetur pactum interueni. § 22. si
 maritus in matrimonio decederet, dos p. re-
 rest

nes heredes mariti remaneret. certè si maritus dotem mulieri legauerit, pactum illud heredibus non proderit, quominus dotem legatam mulieri restituant. ff. de dote præleg. l. i. §. i. Secunda utilitas est: quia etsi olim dos pondere, mensura, vel numero constas, restitueretur annuâ bimâ trimâ die, hodie verò res dotales mobiles intra annum restituantur. Cod. de rei vxor. action. l. vn. §. cùmque. tamen dotis legatum statim à testatoris morte debetur. dict. l. i. §. verum est. Tertia utilitas est: quia etiamsi olim propter res mulieri à marito donatas concederetur dotis retentio, ex Iustin. autem constitutione non debeat dos retineri, sed res donatæ exigi, id est repeti. Cod. de rei vxor. actio. l. vn. §. taceat. tamen retentio secundum ius antiquum, vel exactio secundum ius nouum cessat propter dotis legatum, id est, heres mariti neque dotem retinere, neque res à viro vxori donata, repetere poterit, dict. l. i. §. est & illud. Secundus casus est: quia hæc repetitio non datur heredi, nisi defunctus voluntatem mutauerit: non videtur autem donationem renouasse, sed potius confirmasse, dum vxori dotem prælegauit; cùm testator, qui nullam dotem accepit, simpliciter dotem vxori prælegauit, id est, non demonstrata certa re, vel certa quantitate, hoc casu legatum non valet: quia cùm nihil sit datum in dotem, nihil hoc legato continetur. Tertius casus est, cùm testator, qui nullam dotem accepit, falsa demonstratione in dote leganda usus est: veluti, *Centum qua dotis nomine accepi, vxori mea do lego. vel, Fundum Tusulanum, quem in dotem accepi, vxori*

ri mea do lego. hoc casu legatum pecunie vel fundi sustinetur : quia falsa illa demonstratio adiecta, *qua, seu quem in dorem accepit*, non nocet legato. §. hoc titul. §. huic proxima.

* XII. Quæstio bipertita est in §. si res legata. §. si res ta. an legatum extinguatur, si res legata pereat, vel desinat esse in commercio. Res-

ponderet Imperator per distinctionem. nam si id sine facto heredis accidat, veluti si servus legatus moriatur, aut à domino extraneo manumittatur, legatum extinguitur : sin autem facto heredis id contingat, veluti si heres servum legatum occidat, vel manumittat, legatum nihilominus debetur, id est, rei legatæ astinatio præstabitur. Notandum tamen est, ut interitus rei legatæ liberet heredem, non sufficere quòd sine facto eius res intereat, nisi ante eius moram hoc eveniat.

ff. de leg. j. l. cum res. 47. §. 1. generalis enim regula iuris est, interitu speciei tum demum debitorem liberari, cum ante moram perit.

ff. de verbor. oblig. l. si ex legati. 23. * XIII. §. si quis ancillas. Quæstio est in §. si quis ancillas. cum plures res legatæ sunt, si quædam pereant, vel desinant esse in commercio, vel per alienationem à testatore factam adimantur legatario, num reliquæ legatario debeantur ? Res-

ponderatur per distinctionem. nam si omnes res sint æquæ principales, quibusdam peremptis, reliquæ nihilominus legatario debentur : si verò quædam earum aliis accedant, extinctis rebus principalibus, accessoria non debentur. Variisq; membri in dicta distinctione positi binæ exempla proponuntur in contextu. Primum exemplum rerum æquæ principalium est in princ. §. ubi testator legavit

grat ancillas cum suis natis, & mortuis ancillis, nihilominus nati debentur legatario; quia nati non accedunt ancillis. Secundum exemplum est in versic. idem est & si ordinarij. ubi testator legauit seruos ordinarios cum vicariis, & mortuis ordinariis vicarij legato cedunt. contrā quoque mortuis vicariis ordinarij sine dubio cederent legato, & in priori specere natis mortuis non est dubium quin ancillae deberentur legatario. Differunt autem vicarij serui ab ordinariis: quia vicarius est in peculio ordinarij: proinde est quasi seruus ordinarij. hinc Horat. lib. 2. sat. 7,

— — — Vicarius est qui seruo parat.

Et Martialis lib. 2. epigram. 18.

Esse scit est seruum, iam n. lo. vicarium esse.

Primum exemplum legati, in quo altera res est principalis, altera accessoria, est in versic. sed si seruus. ubi legatus est seruus cum peculio: & mortuo vel manumisso seruo, non solum extinguitur legatum serui, sed etiam legatum peculij, propterea quod peculium est accessio serui. Alterum exemplum est in versic. idem est si fundus. ubi legatus est fundus instructus, vel fundus cum instrumento. parum enim interest, vtrius modo testator leget: quia vtroque casu legatario debetur fundus tanquam res principalis, & instrumentum tanquam res accessoria: adeo ut si fundus legatus adimatur, etiam instrumenti legatum extinguatur. Sunt tamen inter haec duo legata notandae duae differentiae. Prima differentia est, quod legatum fundi instructi est plenius, quam legatum fundi cum instrumento. ex hoc enim legato tantum in-

strumenta fundi, vt aratra, ligones, &c. legatario debentur: ex illo autem omnia testatoris instrumenta debentur legatario, id est, quæcumque testator in eo fundo habuit vt esset instructor, adeo vt non solum instrumenta fundi, sed etiam instrumenta domestica ipsius patrisfamil. vt scamna, mensæ, lecti, legato cedant. D. de instruc. vel instrum. lega. l. quasitum. 12. §. sed si fundus. Altera differentia est, quod cum legatur fundus instructus, si testator fundum alienauerit, nihilominus instrumentum legatario deberi poterit, videlicet si quoquo modo appareat hanc fuisse testatoris voluntatem. ff. cod. l. §. quamuis in dubio testator censetur, dum alienauit fundum, voluisse adungere etiam legatum instrumenti, vt hoc loco inquit Imp. cum autem testator legauit fundum cum instrumento, & postea fundum alienauit, indistinctè dicimus legatarium non posse petere instrumentum. ff. cod. l. 1. Intellige alienationem, per quam legatum fundi extinguatur, secundum ea quæ exposita fuerunt in §. si rem suam. * XLV. Quæstio est, si quid rei legatæ accedat, vel decedat, vtrum id ad legatarij, an ad heredis lucrum vel damnum spectet. Respondet Imp. tam augmentum, quam decrementum ad legatarium pertinere. Huius decisionis dat tria exempla. Primum exemplum in §. si grex. est corporis constantis ex partibus distantibus, vt gregis. nam grex legatus legatario augetur, vel minuitur. Notandum est, tria esse corporum genera, vt docet Iureconsultus in l. rerum mixtura. 30. ff. de vsurp. & vsucap. & Se-

§. si

neca lib. 7. epist. 103. Primum genus est corporum *ἁπομεινών*, id est, unitorum, quæ uno spiritu constare dicuntur, & à Seneca continua nominantur, ut seruus, equus, bos: de quibus hoc loco nihil dicitur. Secundum genus est corporum *συνκείμενα*, id est, constantium ex partibus coherentibus, cuiusmodi sunt ædes, armarium, nauis. Tertium genus est corporum constantium ex distantibus partibus, qualia sunt grex, armentum, legio, populus, ergo primum exemplum fuit corporis constantis ex distantibus partibus, id est, gregis, qui constat ex pluribus distantibus capitibus, putà decem ouibus, vel quatuor porcis. D. de abig. l. ult. Quare una ouis non facit gregem, debetur tamen legatario, cui grex legatus est: quia quod ex re nostra superest, nostrum est. D. de rei vindicat. l. solùm. 49. §. 1. * Secundum exemplum est in §. ædibus. corporis compositi ex partibus coherentibus, id est, ædum. Obiter nota, quia ratione dixi, si ex grege legato una ouis supersit, eam legatario deberi, eadem ratione, si ædes legata corruant, arcam deberi legatario. D. de lega. 1. l. si grege. 22. Alia est ratio ususfructus, qui re perempta extinguatur, etiamsi aliquid ex ea maneat. §. de usufructu. §. pen. in fi. & D. quib. mod. usufructus amittit l. pen. & ult. * Tertium exemplum in §. si peculium. non est alicuius corporis, sed peculij, quod est vniuersitas quædam, etiam iura cõuens. De peculio igitur docet Imperator augmentum eius & decrementum, quod ante diem legati cedentem cõtingit, ad legatarium pertinere. Cedere dies legati dicitur cum deberi incipit, ita ut si legatarius prius moriatur, quàm legatum

§. ædibus.

§. si peculium.

gatum accipiat, id ad suos successores transmittat: ac regulariter cedit à die mortis testatoris, sed excipiuntur ea legata, quæ personalia sunt, id est, quæ non possunt à herede legatarij transmitti: hæc enim ab adita hereditate cedunt: ut ususfructus legatus, ut libertas seruo legata, necnon peculium cum libertate seruo relictum. Ergo nec ante mortem testatoris, nec post aditam hereditatem cedit, nisi sit legatum conditionale, cuius dies ante conditionem existentem cedere non potest. D. de verb. sign. si cedere diem. 213. His præmissis, facilius intelligetur distinctio, quam Iustinianus tradit in contextu. Aut enim, inquit, vivo testatore, aut post eius mortem, hereditate nondum adita, peculium autem, vel deminutum est. Primo casu augmentum & decrementum indistinctè ad legatarium pertinet, quia indistinctè verum est, diem legatarij nondum cessisse. Secundo casu subdistinguitur: quia vel ipsi seruo cum libertate, vel extraneo peculium legatum est. Si seruo, ad eum pertinet augmentum, vel decrementum, quia dies legatarij nondum cessit. Si extraneo, ad eum non pertinet (nisi peculium ex rebus peculiaribus autum sit, ut quia omnes peculiares præterunt) quia legati dies ante cessit. Non vero testatoris. In summa augmentum peculij usque ad hereditatem aditam, ad legatarium pertinet, vno casu excepto, cum peculium legatum est extraneo, & autum est extrinsecus, puta seruo hereditatem adeunte, non ex rebus hereditariis. XV. Questio est, an peculium seruo manum. si d. beatur, si ei non sit expresse relictum. Respondetur, ei qui in testamen-

*Speculū
autem.*

to manumissus non deberi, nisi expressè legatum sit, quia tacitè legatum non intelligitur: quamvis si servus inter viuos manumittatur, dominus eo ipso quòd peculium seruo non adimit, illud ei concedere videtur. §. peculium autem. vbi hæc distinctio sumitur ex rescripto Seueri & Antonini, quod nō extat, sed idem constitutum est à Diocletiano & Maximiano. C. de pecul. eius qui libert. mer. l. vn. Ad prius distinctiōnis membrum de manumissis in testamento excipe, nisi testator iusserit seruum, cui libertatem reliquit, rationes administrationis suæ reddere, & ex peculio reliqua solueret: tunc enim peculium legasse censetur. §. h. t. §. i. idem rescripserunt peculium. Ad prius membrum de manumissis inter viuos excipe, nisi pupillus manumittat, quia peculium non sequitur manu-

§. i. idem rescripserunt peculio. missum. D. de manum. vindic. l. pen. * X VI. Quæstio est, an is, qui peculium seruo suo legauit (sub. cum libertate: quia non posset accipere legatū, nisi liber fieret) cēseatur ei legasse, quod naturaliter ei debebat, quia servus in dominicas rationes aliquid impēderat: Respondet Imp in §. i. idem rescripserunt peculio. hoc legatū nō videri, quāuis aliās in peculium imputeretur, & augeat peculium. ff. de peculio. l. 7. §. pen. Excipitur nisi dominus solitus erat seruo reddere, quod servus in rationes dominicas impēderat: tūc enim peculio legato, hoc etiā continetur, vt servus manumissus petat, quod in rationes dominicas impēdit. ff. de pec.

§. i. idem rescripserunt peculio. legato. l. dominus Stich. 2. §. 1. in fi. * XVII. Quæstio est, si dominus seruo suo libertatem leget, ita vt iubeat eū rationes eorū quæ gessit, reddere, & ex peculio reliqua solvere, an cēseatur

ſeatur ei peculium legare? Reſpondet Imp. peculium legatum videri, quia ſeruus manum ſuus non poteſt ex peculio reliqua ſoluere, niſi peculium habeat. §. iudem reſcripſerunt peculium. Hinc habemus exceptionem ad deciſionem quaſtionis 1 §. * XVIII.

Quaſtio eſt, vtrum res corporales dumtaxat legari poſſint, an etiam res incorporeales & facta? Reſpondetur, tam corporales, quàm incorporeales, & facta legari poſſe. §. tam autem. Corporalium rerum exempla ſuprà habuimus, vt ancillarum, gregis, ædium, &c.

Incorporealium exemplum eſt, ſi quis Titio legauerit, quod ſibi à Mæuio debetur. nam obligationem & actionem ſibi competentem adueſus Mæuium legare intelligitur. quapropter heres hanc actionem Titio cedere cogitur, ſed & ante ceſſionem. Titius vtili actione experiri ac debitum petere poterit. C. h. t. lex legato. 18. Porro hoc legatum extinguitur, ſi ipſe teſtator à debitore, contra quem actio legata competebat. debitam pecuniam exegerit. Excipe, niſi legatarius prober, teſtatozem, qui à debitore exegit, non habuiſſe animum adimendi legatū. ff. de adim. leg. l. pe.

§. ult. Facti exemplum duplex eſt, alterum, cū heres iubetur reſicere ædes legatarij: alterū, cū iubetur ſoluere, quod legatarius alijs debet. * XIX. Quaſtio eſt in §. ſi generaliter.

§. ſi generaliter. cū enim genus legatum eſt, conſtat aliquam ſpeciem ſub eo genere contentam ſolui debere. quaeritur ergo, vtrum ſpeciei ſoluendæ electio ſit legatarij, an heredis? Reſpondetur electionem eſſe legatarij, id eſt legatarium poſſe petere, quam ſpeciem velit. veluti ſi teſtator, qui tres ſervos Stichum, Pam-

§. tam autem.

§. ſi generaliter.

philum, Erotem habebat, seruum legauerit: ille seruus legatus o se luendus erit, quem ipso eliger. Nota primò hoc esse speciale fauore vlt. me voluntatis. nam in obligationibus ex contractu electio est debitoris quod soluat, non creditoris quod petat. §. de act. §. si quis agens. Nota secundo, hanc decisionem habere locum in corporibus legatis, vt in dicto exemplo, non in quantitate legata. verbi gratia, si testator habens varia tritici genera, modum tritici legauerit, electio est heredis, non legatarij. ff. de triti. vin. leg. l. 4. ergo in hoc §. appellatione rpi significatur corpus, vt & in l. 6. ff. de rei vind. & in l. plane vbi 34. §. sed hoc ita. ff. de leg. 1. Nota tertio, electionem legatario non competere, nisi in rebus testatoris. vt putà legato seruo, non potest alium seruum eligere, quam vnū ex seruis hereditarijs. quod adeò verum est; vt, si testator nullum seruum habeat, huic electioni locus non sit. ff. de optione leg. l. 2. Nota quarto, hanc electionem seu hanc facultatem eligendi esse limitatam: quia legatarius, vt non cogitur eligere deterri- mum seruum, ita etiam non potest eligere optimum. ff. de legat. 1. l. legato 37. * XX.

§. optionis Quæstio est in §. optionis. cum testator expresse electionem legatario concessit, si legatarius priusquam eligat, moriatur, an heres eius eligere possit: &, si vel plures legatarij, vel plures heredes vnius legatarij in electione dissenciant, vt quia alius alium seruū eligere velit, vtrum alicuius optio præualeat, an legatū reddatur inutile. Responde- tur, facultatem eligendi, quæ legatario com- petit, ad heredem eius transire. & si plus in e-
lectione

lectione faciendâ differentiant, rem forti communi modo legatâ ligatâ, in quâ fors cadet, ac rem totam illi retineat, collegatarius autem, vel eorum heredes adimationem partium ad eos pertinentium persolvat. C. commun. de legat. l. ult. in princip. Notandum est, olim differentiam fuisse inter optionem & electionem legatam, ut inter actum solemnem & non solemnem: sed hodie, solemnibus subiectis, nulla est inter hæc legatâ differentia. § Sexto tractat de personis quibus legatur, ubi dat varias regulas. I. Regula est, nullis fors legari potest, cum quibus testamenti factio est § legari. Intellege testamenti factionem passivam, quam habent illi, qui ex testamento capere possunt. II. Regula est, Incertis personis, & postumo aliquo hodie legari potest, sublatâ iuris antiqui prohibitione. § incertis. cum duobus paragraphis sequentibus. Alienus postumus opponitur suo postumo. si quis enim suus postumus appellatur, qui nasciturus est suus heres: ita alienus postumus est, qui natus inter suos heredes futurus non est, id est, qui non est nasciturus suus heres. in vers. ult. § sed nec eiusmodi tutelam incertæ personæ committi non possit, quoniâ hoc esset pupillo periculosum. Et obiter addit Imperator in §. postumus. alienum postumum; quâvis olim ei legari non posset, tamen potuisse heredem institui, ita ut olim potuerit, & hodie possit institui heres. quibus verbis videtur significare nullâ hac in parte differentiam esse inter ius vetus, & ius novum: sed verba sic accipi non debent, quia sententia falsa esse

§. legari.

§. incertis

§ §. seqq.

quandoquidem alieni postumi institutio olim sustinebatur tantum iure prætorio per tenorum possessionem secundum tabulas; hodie verò ex Iustiniani constitutione valet etiam iure ciuili, ita ut hereditatem adire possit. infra de bonorum poss. in principio. Subiicit Imperat. exceptionem, nisi in utero eius sit, qua iure nostro uxor esse non potest. id est, cuius nuptiæ sunt omnino interdictæ: veluti si quis instituat postumum nasciturum ex virgine Vestali. nam huiusmodi testatoris voluntas reprobat. * III. Regula est in §. si quidem in nomine. Error testatoris in nomine, vel cognomine, vel prænomine, vel agnomine legatarij non nocet legato, dummodo constet de persona, cui testator legare uult: veluti si testator dicat, se legare Publio fratri suo, cum frater eius non appelletur Publius, sed Gaius. Nota primo maiorem haberi rationem voluntatis, quam verborum. sic j. hoc tit. §. ante heredis. & C. commun. de legat. l. 2. Nota secundò, quod diximus de legatis, obtinere etiam in heredum institutionibus. ut ait Imperat. in versic. idemque. Nota tertio nomen apud veteres propriè dictum esse quod significabat gentem: cognomen autem, quod indicabat familiam; quia in una gente erant plures familie, quæ habebant idem nomen, non idem cognomen: agnomen verò dicebatur, quod adiungebatur cognomini. veteres tamen, ut M. Tullius, & alij eiusdem ætatis scriptores, hoc quoque appellant cognomen, quod posteriores vocarunt agnomen.

gnomen. Sed prænomen dicitur, quod certam personam significat; quia nomini, cognomini, & agnomen præponi solet, ut in hac oratione, *Publius Cornelius Scipio Africanus*, Publius est prænomen: Cornelius, nomen: Scipio, cognomen: Africanus, agnomen, siue alterum cognomen. * IV. Regula est in §. huic proxima. Falsa demonstratio non vitiat legatum. Nota primò hanc regulam oratione tam in persona legatarij. ff. de condition. & demonstr. l. falsa. 33. in prin. p. & l. sequ. in princip. quàm in re legata, ut hic §. docet. id est, siue testator falsò aliquo argumento demonstrat legatarium, veluti si dicat, *Titio Medicina Doctore centum do lego*, cum Titius non sit Doctor Medicinæ, sed Iuris: siue falsò demonstrat rem legatam, veluti, *Titio fundum quem à Seio emi, do lego*: cum non emerit à Seio, sed à Sempionio: viroque casu legatum valet: quia magis habetur ratio voluntatis testatoris, quàm verborum. Nota secundò, Imper. in contextu exemplum proponere rei legatæ, quamvis commodius fuisset exemplum personæ, cui legatur: quia in præsentia non tractat de rebus legatis, sed de legatariis. Nota terciò differentiam inter falsam demonstrationem, de qua hic agitur, & errorem in nomine legatarij, de quo dictum fuit in §. præced. quia propriè loquendo demonstratio vocatur, cum res non suo nomine, sed aliqua circumscriptione indicatur. * V. Regula est in §. longè magis. Falsa causa legato adiecta non vitiat legatum: quia legato

§. huic
proxima.

§. longè
magis.

non cohereret, id est, non est pars legati, sed perinde habetur, ac si scripta non esset. ff. de cond. & demonstr. l. cum tale. 72. §. falsam. Exempla sunt in contextu. A falsa causa distinguitur conditio: quia nisi conditio legati verè existat, legatum deberi non potest. ut in contextu dilucidè explicatur. * VI. Regula est in §. an seruo. Legatum seruo hæredis purè relictum non valet: sub conditione autem relictum valet, si hæres scriptus ante diem legati cedentem, id est, ante conditionem legati existentem, eum seruum alienet, vel manumittat. Ut huius & sequentis regulæ ratio intelligatur, ponenda sunt quædam fundamenta. Primum fundamentum est, quod seruus domino etiam ignoranti & inuito acquiritur legatum: non acquirit autem domino hæreditatem, antequam eius iussu adeat. §. per quas pers. nobis acqu. §. item nobis. Secundum fundamentum est, quod idem non potest esse hæres, & legatarius: quia hæres legatum debet legatario: idem autem non potest sibi ipsi debere. ff. de leg. 1. l. & quidem 18. l. legatum. 116. §. 1. Tertium fundamentum est, quod regula Catoniana, quæ non vult legata, quæ ab initio non valent, ex postfacto confirmari, habet locum in legatis purè relictis, non in conditionalibus. ff. de regul. Caton. l. 1. in princip. & l. 4. His positis, facile est intelligere rationem huius & sequentis regulæ. Diximus primò in hac regula quod seruo hæredis purè legari non potest. ratio est: quia ipsi hæredi ex sua persona debetur hæreditas, & ex persona serui debetur legatum: ergo in eandem personam concurrent hæreditas, & legatum, contra
secun

§. an ser-
uo.

secundum fundamentum modò positum. & si quis dicat posse contingere, vt priusquam hæres adeat hæreditatem, manumittat, vel alienet seruum legatarium, vnde fiet, vt legatum non debeat ipse hæredi, sed alteri: respondet hoc esse contra tertium fundamentum, id est, contra regulam Catonianam. Diximus secundo posse seruo hæredis legari sub conditione, vt legatum valeat, si ante conditionem existentem seruus alienetur, vel manumittatur. quauis enim legatum inspecto initio non videatur posse consistere: tamen ex postfacto conualescit: quia regula Catoniana, quæ vetat legata ex postfacto conualescere, non pertinet ad legata conditionalia, vt diximus in tertio fundamento.

* VII. Regula est in §. ex diuerso. Si alienus seruus hæres instituatur, domino eius legari potest tam purè, quàm sub conditione: sed legatum non habebit effectum, nisi seruus à domino alienetur, vel manumittatur, antequam eius iussu adeat hæreditatem. Quæro, quæ sit ratio differentie inter hanc regulam, & præcedentem, id est, cur domino hærede instituto, non possit purè legari eius seruo: sed seruo hærede instituto, possit purè legari eius domino. Ratio differentie pendet ex fundamentis antea positis: quia legatum statim ac testator mortuus est, per seruum acquiritur domino etiam ignotanti, vel inuito: hæreditas autem non prius acquiritur, quàm seruus iussu domini adeat: ergo in superioribus casibus, cum dominus erat hæres & seruus legatarius, statim hæreditas & legatum concurrunt in eandem domini personam: proinde legatum non valet per secun-

§. ex diuerso

*S. ante
heredis.*

dum fundamentum. in posteriori autem specie, ubi dominus est legatarius, & servus est heres scriptus, non possumus dicere in eandem personam concurrere hereditatem & legatum. quia enim legatum statim à morte testatoris domino debeat, tamen hereditas nondum ei est acquisita, quia servus nondum eius iussu adiuit. ¶ Septimo tractat de modo & ratione legandi. qua de re dat tres regulas. I. Regula est in §. ante heredis. Legari potest in quacumque parte testamenti, id est, vel ante, vel post heredum institutionem, vel ita ut legatum heredum institutionibus intericiatur: quia non habetur ratio ordinis scripturæ, sed voluntatis: id est, legata pendent ab institutionibus heredum, etiamsi ante institutiones scripta sint. * II. Regula est in §. penult. Legatum potest conferri in tempus, quo heres, vel legatarius mortuus erit, vel pridie quam heres vel legatarius morietur: ut in his exemplis. *Titius heres meus post mortem tuam centum Seio dato. Titius heres meus Seio post mortem eius centum dato. Heres meus pridie quam morietur, centum Seio dato. Heres meus pridie quam Seius morietur, centum ei dato.* Hæc legata olim non valebant, propter antiquam iuris regulam, quod actio potest non incipere ab heredem, neque contra heredem: quandoquidem heres succedit in ius defuncti, & omnino uti debet eodem iure. Sed ea regula ex bono & æquo sublata est. C. ut actiones ab hered. & contra hered. consequenter dicta legata sustinentur. Hæc autem legata. *Cum heres morietur, &, Cum legatarius morietur,* etiam olim

olim valebant. D. quan. dies lega. ced. l. 4.
 §. 1. propterea quod is, qui moritur, non-
 dum est mortuus, sed adhuc vivit. D. de ma-
 num. testa. l. qui duos. 18. §. 1. Quæ dixi-
 mus de legatis, eadem dicemus de stipula-
 tionibus. §. de inutilib. stipul. §. post mortem.
 & §. ita autem. * III. Regula est in §. ultim.
 Legatum pœnæ nomine relictum valet, nisi
 relictum sit quò magis aliquid impossibile,
 vel contra leges, aut bonos mores fiat. Ex-
 exempli causa, hoc legatum valet, *Hæres meus,*
nisi iuri operam dederit, Titio centum dato. hæc
 autem legata non valent: *Hæres meus, nisi cæ-*
lum digito tetigerit, vel, *nisi Sempronium oc-*
ciderit, vel, *n si nudus in foro ambulauerit, Seio*
centum dato. Nota primò pœnam & condi-
 tionem non distingui ex verbis, sed ex vo-
 luntate testatoris. eadem enim verba effi-
 cient legatum conditionale, aut legatum
 pœnæ nomine relictum prout testator vo-
 luerit. Exempli causa, si scopus testato-
 ris sit honorare Seium legatarium sub hac
 conditione, si hæres filiam suam in ma-
 trimonium ei collocauerit, hoc legatum
 erit conditionale, *Hæres meus, si filiam suam*
Seio nuptui dederit, centum ipsi Seio dato. si
 verò scopus testatoris sit coërcere hæredē,
 quominus filiam suam nuptui det Seio, &
 in eum euentum infligat ei pœnam centum
 Seio soluendorum, idem legatum, id est, iis-
 dem verbis relictum, *Hæres meus,* &c. non
 dicetur conditionale, sed pœnæ nomine re-
 lictum. ff. de his quæ pœn. nom. l. 2. Nota
 secundò differentiam inter hæc legata: quia
 impossibilitas conditionis non vitiat lega-
 tum. §. de hæredit. instituend. §. impossibilis,

impossibilitas tamen vitiat legatum pœnz nomine relictum, vt docet Imperator in fine huius tit.

E X hoc titulo colliguntur triginta axiomata.

1 Singula suis locis sunt explicanda. in prin. Coniun. §. vit. §. per quas personas nobis acq.

2 Legatum ab hærede præstandū est. §. 1.

3 Testatoris voluntas verbis præfertur. §. sed olim.

4 Legata & fideicommissa sunt inter se exæquata. d. §. sed non vsque.

5 Difficultas in iuuenibus erudiendis vitari debet. d. §. sed non vsque.

6 A simplicioribus inchoandum. d. §. sed non vsque.

7 Onus probandi incumbit actori. §. non solum. Coniun. l. verius. 21. D. de probat.

8 Testatoris voluntati est obtemperandum. §. sed etsi rem.

9 Duæ lucratiuæ causæ in eandem personam & eandem rem cōcurrere non possunt. §. si res aliena.

10 Cui pretium abest, ipsa res abesse videtur. d. §. si res aliena. Coniun. l. si seruus. 21. §. & ideo. D. de euictionib.

11 Vfusfructus, non partis, sed seruitutis, vicem obtinet. §. si cui fundus.

12 Quod nostrum est, amplius nostrum fieri nequit. §. sed si rem. Coniun. l. & an eadem. 14. §. pe. D. de except. rei iudic. & l. non vt ex pluribus. 1 §. 9. D. de diu. reg. iur.

13 Legatum, quod ab initio non valet, ex postfacto non confirmatur. d. §. sed si rem, & §. an seruo. Coniun. l. 1. D. de reg. Caton.

Sim.

Sim

Simile est axioma. §. s. quibus non est perim. f. fac. testam. & axioma. 1. §. de exhered. liberorum.

14 Plus valet, quod in veritate est, quam quod in opinione. §. si quis rem suam.

15 Eadem est ratio totius ad totum, & partis ad partem §. si rem suam. Coniun. §. nihil autem. & §. si quis vna. vers. ult. j. de fideicom. hæred. & l. quæ de tota. 76. in princ. D. de rei vindicat.

16 Legatum non valet, nisi aliquam utilitatem afferat legatario. §. ex contrario. & §. seq.

17 Legatum sustinetur, etiam si ad eam causam pervenerit, à qua incipere non potest. d. §. ex contrario.

18 Falsa demonstratio non vitiat legatū. §. sed uxori. & §. huic proxima. Coniun. l. demonstratio. 17. in princ. & §. 1. D. de condit. & demonstr.

19 Interitu speciei debitor liberatur, si nec eius facto perierit. §. si res legata. neque moræ seu culpæ reus sit. D. de verb. oblig. l. si ex legati. 23.

20 Sublato principali, tollitur accessorium. §. si quis ancillas. Coniun. l. nihil dolo. 129. §. 1. & l. cum principalis. 178. D. de diu. reg. iur.

21 Augmentum vel decrementum rei legatæ usque ad diem legati cedentem, vel ex rebus legatis contingens, ad legatarium pertinet. §. si grex. & §§. seqq.

22 Grex est vnum corpus ex distantibus capitibus. d. §. si grex.

23 Aedium est vnum corpus ex tignis coherentibus. eod. §.

24 Legari potest iis, quibuscum est testamenti factio. §. legari.

25 Certo iudicio debet aliquis pro tutela suæ posteritati cauere. §. tutor autem.

26 Nomina significandorum hominum gratiâ reperta sunt: qui si alio quolibet modo intelligantur, nihil interest. §. si quis in nomine.

27 Falsa legandi causa legato non nocet. §. longè magis. Coniun. l. demonstr. 17. §. quod autem. D. de condit. & demonstr.

28 Inciuitile est, scripturæ ordinem sequi, ac sperni testatoris voluntatem. §. ante hæredis.

29 Libertas est fauorabilior lucro pecuniario. d. §. ante hæredis. Coniun. §. 1. j. de eo cui libert. cau. bona addic.

30 Voluntates testatorum impossibiles, aut legibus interdictæ, aut aliàs probrosæ non valent. §. vltim.

De ademptione legatorum, & translatione.

TIT. XXI.

Superiori titulo dictum est de legatis relinquendis: nunc agitur de iisdem adimendis: simulque de transferendis: quia translatio simul vni adimit & alteri tribuit. j. h. t. in fi. ¶ Primò de ademptione legatorum duo docet in pr. tit. Vnum est, quod legatum potest adimi tam in eodem testamento, in quo relictum fuit, quàm in codicillis post testamentum factis. Alterum est, quod potest adimi quibuscumque verbis, dummodo testa

Prin.

testatoris voluntas appareat. ¶ Secundo in §. 1.

§. 1. de translatione legatorum similiter duo docet. Vnum est, posse legatum transferri ab vno legatario ad alterum, putà à Titio ad Seium, tam in eodem testamento, in quo relictum fuit Titio, quàm in codicillis postea factis. Alterum est, quod ad effectum translationis pertinet, in translatione contineri tam ademptionem, quàm dationem legati, dum enim testator legatum transfert à Titio ad Seium, simul adimit Titio, & dat Seio: veluti si quis in testamento Stichum Titio legauit, deinde in eodem testamento adscribat, *Stichum, quem Titio legavi, Seio do leg.* hæc enim verba legatū à Titio ad Seium transferunt. Sed si ita adscribat, *Stichum Seio do lego: vel Eundem Stichum Seio do lego: vtrique legatum deberur, ac dicuntur re coniuncti, vt exposui ad §. si eadem. §. titu. prox.*

Ex hoc tit. colliguntur tria axiomata.

1 Legatum in testamento relictum, tam in eodem testamento, quàm in codicillis, adimi potest. in prin.

2 Legatum quibuscumque verbis adimi potest. ibid.

3 Legatum tam in eodem testamento, quàm in codicillis transferri ad alium potest. §. 1.

De lege Falcidia.

TIT. XXII.

Princ.

Legata relinqui, adimi, transferri, minui
 licentur. De legatis relinquendis di-
 ctum fuit tit. 20. de iisdem adimendis vel
 transferendis actum est tit. prox. quod igitur
 superest de legatis minuendis, hoc titulo ab-
 soluitur. & quoniam hæc de re observatur lex
 Falcidia, adierco titulus *de lege Falcidia* in-
 scribitur. ¶ **Primo** Imperi in princ. tituli
 explicat originem huius legis, declarans di-
 versa iura, seu diversas leges, quæ cum non
 satisfacerent, necessaria visa fuit lex Falcid-
 dia. Primum ius est lex xij. tab. quæ ampli-
 simam potestatem testatori de his verbis.
Uti quisque legaverit, ita ius esto. ff. de verbor.
 significat. verbis legis. l. 20. Hæc lex dispo-
 nuit: quia cum hereditas legatis sæpe onera-
 retur, vel exhauriretur, heredes scripti pro-
 pter minimum aut nullum lucram noisbant
 adire hereditatem. ita testamenta desitue-
 bantur: consequenter legata non valebant
 reliqua iura lege xij. tab. posteriora sunt ple-
 bis iura. Secundum igitur ius fuit lex Furia,
 lata à Furio tribuno plebis, ne cui ultra mil-
 le asses legare, vel mortis causa donare lice-
 ret. ita voluit lex coercere facultatem legan-
 di, quam testatores amplissimam habebant
 ex lege xij. tab. Hæc lex non satisfacit, quia
 si testator mille asses, vel paulò amplius ha-
 bens in bonis, mille asses leger, contra le-
 gem non facit; heredi tamen nullum, aut
 mi

minimum lucrum relinquit. Tertium ius est lex Voconia, lata à Voconio tribuno plebis, ne legatarius plus accipere ex testamento possit, quàm heres. Hæc lex non satisfecit: quia si quis multis personis in testamento legat, fieri potest, ut tam singuli heredes, quàm singuli legatarij minimum quid accipiant; proinde heredes, quibus solis incumbunt onera hereditaria, nolint adire hereditatem. Quantum ius est lex Falcidia, lata à P. Falcidio tribuno plebis, qua nunc utimur, ne testator legare possit vitra dodrantem bonorum, ut quarta pars hereditatis penes heredem vel heredes maneat. Hæc igitur lex prohibet, ne testator hereditatem legatis oneret, vel exhauriat. Dicitur autem testator hereditatem legatis onerare, quando legat vitra dodrantem, sic tamen, ut aliquid maneat penes heredem. Rursus dicitur hereditatem exhaurire, cum omnia bona sua legat, ita ut nihil maneat penes heredem. ¶ Secundo §. i. in §. i. docet rationem legis Falcidiæ scriptum spectari in singulis heredibus, id est, si multi sint heredes scripti ex certis portionibus: quilibet debet saluam habere quartam partem suæ portionis. quamvis enim testator quartam partem totius hereditatis apud unum heredem illibatam relinquat, quia pauca vel nulla legata ab eo relinquatur tamen alius heres poterit conqueri, & uti beneficio legis Falcidiæ, si portio eius sit legatis onerata, vel exhausta. Finge testatorem habentem 100. in bonis scribere duos heredes ex æquis partibus, Titium, & Mævium: à Titio nulla legata relinquere, à Mævio legare quadraginta: ceterè Titius habet dimidiam

par

partem bonorum, nimirum 50. non tamen propterea testator satisfecit legi Falcidiae: quia Mæuius saluam non reliquit quartam partem suæ portionis. cum enim Mæuius iure hereditario sem. ssem accipiat, in quo insunt 50. secundum legem Falcidiam debet saluam habere quartam partem horum 10. id est, habere 12. cum semisse, atqui iussus à testatore est legatariis soluere 40. manent igitur apud eum tantum 10. proinde minus quarta. ergo lex Falcidia legatariis admittit duo & sem ssem: quoniam hæc illis 10. adiuncta conficiunt heredi quartam par-

§. quantitas.

tem. ¶ Tertiò in §. quantitas. docet quantitatem patrimonij, cuius diximus quartam partem debere penes heredem manere, tempore mortis testatoris spectari, id est heres debet habere quartam partem eorum bonorum, quæ testator habebat mortis tempore. quòd si postea hæc bona deminuantur, puta seruorum aut pecorum hereditariorum morte, vel quacumque ratione augeantur, lucrum vel damnum ad heredem pertinet: quia nec bonorum augmentum legata auget,

§. ult.

nec decrementum legata minuit. ¶ Quarto in §. ultim. docet, quædam prius de bonis defuncti deduci, quàm ratio legis Falcidiae incatur. hæc autem sunt, æs alienum, quia bona intelliguntur deducto ære alieno. ff. de verbor. signific. l. subsignatum. 39. §. bona. & funeris impensa. D. hoc tit. l. 1. §. ult. fauore religionis (qui tantus est, ut qui in funus impendit omnibus creditoribus hereditariis præferatur. D. de religiof. l. pen.) & pretia seruorum in testamento manumissorum, fauore libertatis, id est, cum spe-

ctamus

Statum patrimonium, quod testator tempore mortis reliquit, primum ex eo patrimonio solvimus impensam factam in funus testatoris: deinde satisfacimus creditoribus hereditariis: item detrahimus seruos, quibus testator libertatem legauit: atque his omnibus de hereditate deductis, in eo, quod residuum est, tribuimus heredi quartam ex lege Falcidia, & dicimus salua hac quarta, & quatenus hæc quarta ferre potest, soluenda esse legata.

Ex hoc tit. colliguntur 7. axiomata.

1 Voluntas testatoris vim legis habet. in princ. Coniun. Nou. 22. c. 2.

2 Ratio legis Falcidiæ seorsum in singulis heredibus ponitur. §. 1.

3 Quantitas patrimonij, ad quam ratio legis Falcidiæ redigitur, mortis tempore spectatur. §. quantitas.

4 Augmentum vel decrementum hereditatis post mortem testatoris contingens, ad heredem, non ad legatarium spectat. d. §. sed quantitas.

5 Heredi extraneo liberum est adire, vel repudiare hereditatem. d. §. quantitas. Coniun. §. in extraneis. s. de hered. qual. & l. nec emere. 16. C. de iud. lib.

6 Ex testamento destituito legata non debentur. d. §. quantitas.

7 Antè detrahendum est, quod extra bonorum quantitatem est: deinde, quod ex bonis apud heredem manere oportet. §. ult.

De fideicommissariis hereditatibus.

TIT. XXIII.

Fideicommissa quoque testamentis accidunt. ¶ Fideicommissum est, quod precario modo relinquitur Vlpian. titul. de legat. in princ. & de fideicom. in princ. veluti quod his, aut similibus verbis fit, *peto, rogo, volo, mando, fidei tua committo.* j. titul. prox. §. ultim. ¶ Fideicommissa multis modis a legatis differunt. I. Fideicommissum fit verbis precariis, legatum verbis imperatiuis. dict. §. ultim. Vlpian. dictis locis, quæ etiam vocantur verba directa. Cod. de testamen. l. quoniam. i §. & de fideicom. l. eam quam. 14. & comm. de legat. l. 2. vel ciuilia. ff. de vulg. & pupillari. l. 7. vel legitima. Cod. de testam. tut. l. ult. & de testamen. manum. l. penult. II. Omne legatum est particulare: fideicommissum vero diuiditur in vniuersale, de quo est hic tit. & particulare, de quo agitur titul. seq. idcirco dicitur hereditas fideicommissaria, non dicitur hereditas legataria. III. Legata non valent, nisi ex testamento: fideicommissa relinqui possunt etiam ab intestato. j. hoc titul. §. præterea. IV. Legatarius potest onerari fideicommissio, non legato. j. titul. prox. in princ. Non obstat, quod Iustin. exequauit legata fideicommissis, ut doct. cui ad §. sed non vsque. §. de legat. ¶ Iam explicemus seriem huius tituli, quem diuido in quatuor partes. ¶ Prima pars in princ. declarat scopum & nexum ipsius tituli. ¶ Secunda pars

Princ.

§. 1.

pars in §. 1. originem & etymologiam fideicommissorum enarrat. Vbi notandum, fideicommissum si non esset odiosa, sed fauorabilis; quamuis videantur in fraudem legum introducta, ut eis relinqueretur, qui ex testamento capere non poterant, ratio est: quia leges illæ erant odiosæ, tantum locupletandi ærarum causâ latæ, ut lex Julia & Papia. ¶ In tertia parte agitur de fideicommissis relinquentis, & de eorum effectu. In hac parte declarantur tres casus. Primus casus, est cum heres institutus oneratur fideicommissio. Hunc casum explicans Imper. Primò in §. in primis. generalem doctrinam tradit, quòd opus est, ut in testamento rectè facto heres instituat, qui fideicommissio oneretur. Intelligitur hoc requiri in dicto primo casu. patet enim, hoc non requiri in secundo casu, id est, cum fideicommissum relinquitur ab intestato. ¶ Secundò varias divisiones adiungit, quòd melius dictas casus intelligatur. Prima divisio est in versic. cum igitur, quòd heres rogatur restituere vel totam hereditatem, vel eius partem. ¶ Secunda divisio est in versic. & liberum, quòd fideicommissum relinquitur vel purè, veluti, *Titus heres, sic: rogo te Tit, ut hereditatem meam sibi restituas*: vel sub conditione, veluti, *Rogo te, ut hereditatem sibi restituas, si natus ex Asia venerit*: vel ex die, veluti *Rogo te, ut hereditatem sibi restituas post id diem quam accipero*. ¶ Tertia divisio est in §. restituta. Quòd fideicommissarius modò obtinet locum heredis, modò legatarij, licet heres, qui hereditatem fideicommissario restituit, nihilominus heres maneat, regula namque iuris est: Qui semel

§. in primis.

§. restituta.

§. & Ne-
ronis.

§. sed
quia he-
redes.

§. ergo si
quidem.

est heres, non desinit esse heres. ff. de minor.
l. 7. §. sed Papinianus. & de hered. inst. l. ei
qui. 88. Quamvis autem heres maneat, ta-
men cum fideicommissarius pro herede ha-
betur, consequenter ipse heres institutus
perinde habetur, ac si heres non esset, ut ex
seqq. §§. intelligitur. * Ut enim hoc me-
lius intelligatur, Iustin. in seqq. §§. varia iu-
ra declarat. Primum ius est Senatusconf.
Trebellianum, prout ab initio conditum
fuit: de quo in §. & Neronis. Huius iuris
proprium est, ut actiones hereditarie tam
actiue, quam passiue transferantur ad fidei-
commissarium, adeo ut fideicommissarius
pro herede habeatur. & consequenter huic
senatusconsulto prætor utiles actiones fidei-
commissario, & in fideicommissarium dabat,
quasi heres essent. * Secundum ius in §. sed
quia heredes. est S. C. Pegasianum: cuius iu-
ris propria hæc sunt: Primum heredi fidei-
commissam hereditatem restitutorio permit-
titur quartæ detractio. Deinde heres susti-
net onera hereditaria: fideicommissarius ve-
rò habetur loco legatarij, & comparatur ei,
cui pars bonorum legabatur. unde inquit
Imper. eas stipulationes, quæ inter heredem
& legatarium partiarium interponeban-
tur, etiam inter heredem & fideicommissa-
rium interponi solitas esse: hoc est promit-
tebat heres fideicommissario se ei restitutu-
rum dodrantem eorum, quæ à debitoribus
hereditariis exegerit. item promittebat fidei-
commissarius heredi se ei restitutum do-
drantem eorum, quæ creditoribus heredita-
riis soluerit. * Cum igitur essent duo Senatus-
consulta, Trebellianum, & Pegasianum: modò

ex hoc, modo ex illo restituebantur hereditates, ut explicatur in §. ergo si quidem. Nam si fideicommissum non excedebat dodrantem hereditatis, restituebatur ex senatusconsulto Trebelliano, ut docet Imperator in principio §. Si vero dodrantem excedebat, & heres sponte sua hereditatem adibat, restitutio fiebat ex Pegasiano: tuncque solebant inter heredem & fideicommissarium interponi stipulationes emptæ & venditæ hereditatis, si heres totam hereditatem sine detractioe quartæ restituebat. Id est, heres quem admodum promittebat emptori hereditatis se ei restitutum quicquid à debitoribus hereditariis exegerit, ita etiam idem promittebat fideicommissario. Rursus quemadmodum emptor hereditatis, ita etiam fideicommissarius promittebat heredi se ei restitutum, quicquid creditoribus hereditariis soluerit. versat si plus. Denique cum heres scriptus nolebat adire hereditatem, locus erat utriusque senatusconsulto: quia ex Pegasiano heres cogebatur adire & restituere hereditatem: ex Trebelliano autem transferebantur actiones in fideicommissarium, tam actiue, quam passiuæ, vers. sed si recusabat. Immo etiam ex Pegasiano: quia Pegasiano Trebellianum ad hunc casum producebatur, id est, cauebatur ut heres cogereetur hereditatem adire, eamque fideicommissario restituere, atque actiones ex Trebelliano transferre.* Tertium ius in §. sed quia stipulationes, est ius Iustinianum: quia Iustinianus sustulit senatusconsultum Pegasianum: & quod in eo utile erat, transtulit ad Trebellianum. Huius iuris propria hæc sunt. I. Fideicommissariæ

*s. Pegasia
Pegala.
t. n. s.*

hereditates restituuntur indistinctè ex Trebelliano. Nam Iustinianus Pegasianum sustulit: quoniam ex eo interponebantur stipulationes, quibus heres à fideicommissario stipulabatur sibi restitui, quod soluisset, & inuicem promittebat se ei restitutum quod exegisset: commodius est autem vitare hunc circuitum, & actiones recta via transire ad fideicommissarium, quod fit ex senatusconsulto Trebelliano. I I. Quarta pars hereditatis manere debet penes heredem, nisi heres sponte sua malit totam hereditatem restituere. I I I. Si heres quartam retineat, actiones hereditariæ inter eum & fideicommissarium diuiduntur: ita ut pro quarta parte maneant penes heredem, & pro dodrante transeant ad fideicommissarium. Si verò totam hereditatem restituat, omnes actiones tam actiue quàm passiuæ in solidum transeunt ad fideicommissarium. I V. Si heres nolit adire, cogitur ex Trebelliano hereditatem adire, & restituere, ita ut nihil commodi vel incommodi sentiat, sed omnia emolumenta & onera transeant ad fideicommissarium. hæc dicta sunt de tertia diuisione. ¶ Quarta diuisio est in §. nihil. quod fideicommissio oneratur aut heres institutus ex asse, aut institutus ex parte: & vterque vel rogatur restituere totum quod accipit, vel partem eius. ¶ Ad quintam diuisionem pertinet §. si quis vna. Cum enim testator rogat heredem ut hereditatem restituat: vel ei permittit ut retineat certam rem, putà fundum, siue certas res, putà fundum & ædes: vel certam summam, putà centum: vel partem hereditatis, ut qua

§. nihil.

§. si quis
vna.

quadrantem: vel nullam detractionis mentionem facit, sed simpliciter iubet hereditatem restituere. Primo & Secundo casu eam rem vel res siue summam habet quasi legatarius, id est, non sustinet onera hereditaria, sed omnia transferuntur in fideicommissarium. Tertio casu pro ea parte, quam retinet, actiones hereditariae tam actiuae, quam passivae ad eum pertinent. exempli gratia, si detrahit quartam partem, creditoribus hereditariis pro hac parte tenetur, & debitores hereditarios pro hac parte convenire potest. Differentiae inter huius & superiorum casuum decisiones ratio est: quoniam actiones & onera hereditaria non sequuntur res hereditarias, quae non sunt partes hereditatis, sed ipsam hereditatem. D. ad senatusconsult. Trebell. l. i. §. si heres. Ultimus casus omittitur in contextu: sed eius decisio non est obscura. cum enim dictum sit, heredem posse quartam deducere, si velit: certè, si eam deducat, pro eadem parte onera subibit. si verò nihil deducat, sed totam hereditatem fideicommissario restituat, omnia onera in eundem fideicommissarium transferuntur. 3. hoc ut. c. sed quia stipulationes. Expositus est primus casus principalis, id est, cum heres institutus oneratur fideicommissio. ¶ Secundus casus est in §. praterea: cum fideicommissio oneratur heres ab intestato. Hic notatur, fideicommissa valere, non solum ex testamento, sed etiam ab intestato: quamvis legata non valeant, nisi ex testamento, de qua legatorum & fideicommissorum differentia supra dixi. ¶ Tertius casus est in §. penult. cum fideicommissarius fideicom-

§. prater-

¶

§. pen

§. vlt.

missio oneratur, id est, cum ille, qui ex causa fideicommissi hereditatem accepit, eandem hereditatem vel partem eius, vel rem singularem; puta fundum iubetur alteri restituere. Nota, huic fideicommissario, qui fideicommissio oneratus est, non dari detractionem quartæ: D. ad S. C. Trebell. l. mulier. 22. §. vlt. Hæc de tertia tituli parte. Quarta pars in §. vlt. nouum ius constituit fauore vltimæ voluntatis, vt fideicommissa valeant, etiam si per nullos testes probari possint, si modo testator heredem præsentem & audientem rogauit hereditatem restituere, ac fideicommissarius de calumnia iurans, eidem heredi iusiurandum deferat. nam heres vel cogetur iurare id fidei suæ commissum non fuisse, vt hereditatem alteri restitueret: vel si iurare nolit, fideicommissum soluere compelletur. Nota primò, hanc decisionem non obtinere in fideicommissio relicto ab herede absente: quoniam absens. habet iustum ignorandi causam: ideoque cogi. non debet de re sibi ignota iurare, & anceps peritium subire. Nota secundò, vnum esse in hac decisione speciale, vt fideicommissum coram nullis vel paucioribus quàm quinque testibus relictum debeat, quia (vt dixi) ipse heres præsens à testatore rogatus. dicitur. reliqua specialia. non sunt, nec huius. casus propria, nempe vt fideicommissarius. deferens. iusiurandum, prius iuret de calumnia. D. de iurciurand. l. iusiurandum & ad pecunias 34. §. qui iusiurandum. & vt heres, cui iusiurandum delatum est, aut soluere aut iurare cogatur. d. l. iusiurandum & ad pecunias. §. ait pater. Nota

tertiò,

tertio, Tribonianum in hoc §. vocari quaestorem sacri palatii, ut & in §. ult. vers. sed hoc etiam §. quib. alie. lic. vel non. cum in processu appelletur ex quaestore: nimirum quia processum post quatuor Institutionum libros confectos conscriptum fuit: quo tempore Tribonianus hoc magistratu functus fuerat. Nota quarto, verba illa *postquam negauerit*, quæ in quibusdam exemplaribus habentur, in extremo §. recte abesse à libris scriptis, & à Theophilo videri ex falso Accursii glossam irreptisse in contextum: delenda igitur sunt, ut facile quis fatebitur, qui diligenter expendet superiora verba huius §. & verba l. ult. C. de fideicommiss. cuius sententia hoc loco refertur. Denique Imperator non punit mendacium eius qui fideicommissio oneratus est, ut falso Accursius existimauit, sed eius perfidiam: quia quod se soluturum non recusauit testatori roganti, id iam soluere nolens, fidem expresse vel tacite testatori datam fallit.

EX HOC. tit. colliguntur 11. axiomata.

- 1 Quod alterius voluntati committitur, necessitatem non inducit. in princ.
- 2 Heredis fideicommissum non præstantis perfidia coercenda est. §. 1. & §. ult.
- 3 Fideicommissa sunt fauorabilia. d. §. 1.
- 4 Inutile est testamentum, in quo nemo heres instituitur. §. 1. nullus h. in.
- 5 Qui semel est. heres, non potest desinere esse heres. §. restituta. Coniun. l. 7. §. sed. quod Papinianus. D. de minorib. & l. ei qui soluendo. 88. D. de hered. instit. Vide huius regulæ exceptionem in §. per contrarium. §. de hered. quæ ab intesta. defet.

6 Fideicommissarius pro herede habetur. d. §. i. testat. Coniun. l. §. 1. D. quod cum eo.

7 Circuitus est vitandus. §. sed quia stipulationes. *arguitur : quod si ex eo intelligatur*

8 Eadem est ratio totius ad totum, & partis ad partem. §. nihil autem. & §. si quis vna. *verf. vlt. Coniun. §. si rem suam. §. de lega. 86. l. quæ de tota. 76. D. de rei vindicat.*

9 Onera hereditaria sequuntur hereditatem, non res hereditarias. d. §. si quis vna. Coniun. l. 1. §. si heres D. ad §. C. Trebellian.

10 Fideicommissa tam in testamento, quam ab intestato relinqui possunt, legata vero nisi ex testamento non valent. §. præterea.

11 Qui iusiurandum defert, prius de calumnia iurare debet. §. vii. Coniun. l. iusiurandum & ad pecunias. 34. §. qui iusiurandum. & §. ait prætor D. de iurur.

12 Ultima voluntas tuenda est, ne pereat. §. vlt. *et contra iustitiam alio tempore*

De singulis rebus per fideicommissum relictis.

Tit. XXIV.

Quemadmodum fideicommissum vniuersale est, quo relinquitur vniuersitas, id est hereditas : ita particulare est, quo singulæ res reliquuntur. atque eiusmodi fideicommissa sunt à Iustin. exæquata legatis.

Princ.

¶ Primò Imper. ostendit eiusmodi particularia fideicommissa iure recepta esse, adeo ut singulæ res per fideicommissum relinqui possint in princip. titul. ¶ Secundò docet quinam fideicommissio possint onerari : & ait fideicommissum relinqui posse non solum

solum ab herede, sed etiam à legatario: quāvis a legatario legari non possit. *vers. & vel ipsum.* Nota primò discrimen fideicommissi & legati: de quo discrimine s. dixi. Nota secundò, non solum heredem, vel legatarium, sed etiam fideicommissarium posse onerari fideicommissò. *J. §. prox. & s. tit. prox. §. pen.* denique omnes possunt rogari, ut aliquid restituant, qui quovis titulo aliquid ex testamento acceperunt. Sed qui non sunt à testatore honorati, non possunt fideicommissò onerari. *C. de fideicommiss. lib. eo 9.*
¶ Tertiò in §. i. declarat, quæ res possint per fideicommissum relinqui. ubi dat regulam, quòd testator potest ita relinquere vel res suas, vel res heredis, vel legatarij, vel fideicommissarij, vel cuiuslibet alterius, id est, extranei, cui nihil est in testamento relictum. Quod dictum est de fideicommissario, intelligi debet de eo, qui fideicommissum præstat, non de eo qui accipit: quia sicuti res legatarij frustra ei legatur. *s. de leg. §. sed si rem.* ita etiam res fideicommissarij frustra ei relinquitur. Dicimus ergo rem fideicommissarij per fideicommissum relinqui posse: quia qui iure fideicommissi aliquid accipit, rogari à testatore potest, ut illud ipsum vel aliam rem alteri restituat. & ita Iustin. interpretatur in *vers. itaque.* Addit Imper. limitationem in *vers. hoc solum.* quia non potest aliquis rogari ut plus restituat, quàm ex testamento (supple, vel alia defuncti voluntate) ceperit. verbi gratiâ, cui 100. à testatore sunt relicta, hic non tenetur restituere 200. Nihil autè refert, utrum per se ceperit, quia sibi relictum est, an per aliû,

§. i.

puta quia filio ipsius, vel seruo relictum fuit D. de legat. iij. l. 4. & l. 5. §. vii. Deinde in vers. cum autem. declarat effectum iussus fideicommissi, quo res aliena relictæ est, nimirum ut rogatus eam rem præstare, cogatur eam emere, & fideicommissario solvere; vel, si non potest emere, siue quia dominus eam vendere nolit, siue quia immodicum pretium petat, satisfactionem eius fideicommissario soluat. Confer hunc vers. cum §. si res aliena §. de legat. quod etiam ibi de legatis dictum fuit, hic de fideicommissis repetitur. quapropter eius loci interpretatio huc transferri debet. * Post hæc

§. *liber-*
tas.

in §. libertas. docet etiam libertatem per fideicommissum relinquì posse, non solum seruo proprio, vel heredis, siue legatarij, aut fideicommissarij. sed etiam seruo alieno, ita ut quandocumque possit redimi, redimatur, & manumittatur. Intellige redimi posse, siue dominus eam vendere iusto pretio velit, D. de legat. iij. l. non dubium. l. 4. §. ult. siue vendere cogatur, ut quia aliquid ex eodem testamento accepit. C. de fideicommiss. libert. l. si te. l. 3. Differentia autem ponitur inter libertatem fideicommissariam, & libertatem iure directo relictam: quoniam hanc seruus immediatè consequitur a testatore, ita ut vocetur libertus orcinus, ab orto, quia est libertus ipsius defuncti: fideicommissariam verò accipit ab herede, vel ab alio, qui manumittere rogatus est, & huius manumittentis fit libertus, non defuncti. ¶ Quarto in §. ult. proponit verba maxime rursus in fideicommissis relinquendis.

§. *ult.*

EX hoc titulo colliguntur duo axiomata.

1 Nemo potest rogari, ut plus restituat, quam à testatore capiat. §. 1.

2 Nemo potest directio libertatem ex testamento capere, nisi tam tempore facti testamenti, quam mortis testatoris, in eius dominio fuerit. Libertas.

De Codicillis.

TIT. XXV.

Codicilli, cum à testatore sunt, testamento accidunt: cum autem ab intestato, vicem exhibent testamenti. ff. de iur. codicilli. l. ab intestato. 16. nam codicilli sunt testamentum quoddam imperfectum. ideo haeres in codicillis institui non potest. l. hoc ne. §. 1. enult. & ff. codi. quod per manus. 10. **Primo Imper.** originem codicillorum declarat, in principio. In summa codicilli sunt introducti in gratiam eorum, qui non possunt facere testamentum. intellige eos non posse facere testamentum propter impedimentum facti, veluti quia in loco peregrino testari volunt, ubi septem ciues Romanos reperire nequeunt, sine quorum praesentia testamentum recte confici non potest. nam si sit impedimentum iuris, codicillis locus esse non potest: id est, qui non potest facere testamentum, eo quod non habet testamenti factionem actuam, ut deportatus, vel pupillus, hic ne quidem codicillos facere potest. ff. cod. l. 6. §. pen. &

s. pen.

l. conficiuntur. 8. §. codicilli. ¶ Secundò proprietates aliquot codicillorum declarat, quibus codicilli à testamentis distinguuntur. Prima proprietas est in §. 1. quod codicilli fieri possunt tam ex testamento (id est, ante, vel post testamentum) quam ab intestato: & cum ante testamentum fiunt, non reuocantur per sequens testamentum, dummodo quauis ratione appareat testatorem non mutasse voluntatem, quam in codicillis expressit. D. de iu. codic. l. 1. * Secunda proprietas est in §. pen. quod in codicillis hereditas iure directo nec dari nec adimi potest. Cuius iuris duplex ratio affertur: altera hic, ne confundatur ius testamentorum, & ius codicillorum: altera à Papiniano in l. quod per manus. 10. D. cod. quia per testamentum codicilli, & per institutionem hæredis testamentum confirmatur, quare si hæres in codicillis institueretur, per codicillos, qui ex testamento valent, testamentum confirmaretur: quod est absurdum. Quod ait Papinianus de institutione hæredis, idem de exhæredatione dici potest: quoniam exhæredatio quoque ad testamentum confirmandum valet. §. de exhæ. liber. in princ. vnde initium testamenti olim vel ab hæredis institutione, vel ab exhæredatione sumebatur. D. de hæred. instit. l. 1. in princ. Ex dictis colligit Imperator, si hæres in testamento purè instituitur, non posse huic institutioni conditionem adscribi in codicillis, quia in defectum conditionis hereditas adimere-tur. ff. de condit. instit. l. quidam in suo. 27. in fi. Fideicommissum tamen, non solum particulare, sed etiam vniuersale potest in codicillis relinqui. Hæc ita in paganis obtinent, non in

in militibus, qui etiam in codicillis hæreditatem dare, vel adimere possunt. D. de testam. mil. l. militis. 3 6. in princ.* Tertia proprietas §. ult. est in §. ult. quod idem potest facere plures codicillos diuersi tenoris, licet non possit facere diuersa testamenta: quia posteriori testamento prius rumpitur. §. quib. mod. testam. infir. §. posteriore. sed posterioribus codicillis priores non rumpuntur, nisi sint contrarij. C. h. u. l. 3 Quarta proprietas est in vers. & nullā. quod codicilli nullam solemnitatem desiderant, licet in testamento multæ solemnitates requirantur, quæ tit. 10. fuerunt enumeratæ.

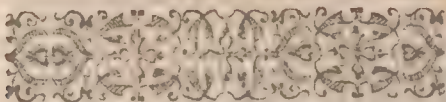
Ex hoc titulo colliguntur quatuor axiomata.

1 Qui ob facti impedimentum non potest testamentum facere, non prohibetur facere codicillos. in princ.

2 Codicillis hæreditas iure directo dari, vel adimi nequit. §. pe.

3 Aliquis potest decedere cum pluribus codicillis. §. ult.

4 Codicilli nullam solemnitatem desiderant. §. ult.



ANALYSIS

LIBRI TERTII

INSTITUTIONVM.

*De hereditatibus qua ab intestato
deferuntur.*

TIT. I.

Hucusque de hereditatibus ex te-
stamento; deinceps agitur de iis,
qua ab intestato deferuntur. Hic
duo potissimum explicantur, vide-
licet cui succedatur, & qui succedant. Succe-
ditur ab intestato ei qui testamentum non
fecit, **vel ei cuius testamentum non valet.**
Succedunt autem hoc iure (nam Iustin. Nou.
118. nouum ius de hereditatibus intestato-
rum introduxit, ac veteres leges hac de re
loquentes abrogauit) Primò sui heredes,
vel quasi sui. Secundò heredes legitimi,
& qui pro legitimis habentur. Tertiò co-
gnati, quamquam cognati non sunt iure
cuius heredes, sed iure pretorio bonorum
possessores. §. de bonor. poss. si ueris. quos au-
tem. Verùm Iustin. hæc duo iura commif-

cet, ut & supra in testamentis enarrandis fecit: quia ita sunt inter se coniuncta, ut alterum sine altero perfectè intelligi non possit. Ex his tribus heredum ordinibus tantum primus hoc titulo declaratur: de reliquis dicetur titulis sequentibus. Porro huius tituli quatuor sunt partes. In prima quæ est in principio tituli definit Imperator, quis dicatur intestatus decedere. Poni igitur quatuor casus, quibus aliquis dicitur decedere intestatus. I. Casus est, cum testamentum non fecit. II. Casus est, cum non iure testamentum fecit. Quamvis autem proprie loquendo, tunc dicatur testamentum non iure factum cum iuris solemnitates desint; testamentum autem, in quo suus hæres est præteritus, propriè dicatur nullius momenti. *ff. de inust. rupt. r.* tamen hoc loco testamentum non iure factum latius accipitur, ut speciem utramque complectatur. Quin etiam sub his verbis continetur testamentum ab eo factum, qui testamenti factionem non habet. cum enim iure testari non possit, certè, si testamentum fecit, non iure fecit, & improprie dicitur intestatus: ut pupulus, vel furiosus. *ff. de suis & legat. l. 1. in princip.* III. Casus est, cum testamentum ruptum, vel irritum factum est. Intellige testamentum ruptum, vel agnatione, seu quasi agnatione sui hæredis. *dicta. l. 1. in princip. & supra*, quibus modis testamentum irritum. *in princip. & §. 1. & 2. vel per querelam inofficiosi. ff. de inofficioso testament. l. Papinianus. §. 5. penult.* Adde, si libet, cum testamentum rescissum est per bonorum possessionem contra tabulas.

las: nam hoc etiam casu dicitur succedi ab intestato. C. de collat. l. vt liberis 17. quamquam minus propriè hoc dici videtur, non solum quia hæc bonorum possessio est iuris priuati, adeo vt nihilominus testamentum iure ciuili valeat, sed etiam quia hæc bonorum possessio separatur à bonorum possessionibus ab intestato delatis, ac dicitur esse ex testamento. *§. de bonor poss. §. 1.* Irritum autem testamentum intellige per capitis diminutionem testatoris. *supr. quib. mod. testa. infir. §. hoc autem.* Interdum dicitur testamentum irritum etiam illud, ex quo hæres institutus non adiuit hæreditatem, vel quia noluit, vel quia non potuit. *ff. de iniusto rup. d. l. 1.* sed hic non continetur appellatio testamenti irriti, proinde nõ refertur ad tertium casum, quia specialiter in contextu refertur ad quartum casum. *I V.* Casus igitur est, cum nullus hæres ex testamento exitit, quo casu testamentum dicitur vel irritum, vt modo notauimus, vel destitutum, vt in *§. cum autem. §. hoc tit.* & rectè ait Imperat. *nemo har:* quia si ex multis hæredibus institutis vnus hæreditatem adeat, constat totum testamentum valere. *D. de testament. tut. l. si nemo 9.* & portionem cohæredum non aduentum ei accrescere, vt explicatur *C. de caduc. tollen. l. vn. §. his ita.* ¶ *Secunda tit. pars* est de suis hæredibus, nam sui hæredes dicuntur, non solum ex testamento. *§. de hæred. qual. §. sui autem.* sed etiam ab intestato, vt hic. ¶ *Primò* itaque Imper. in *§. 1.* docet suos hæredes lege *xij. tab.* ad hæreditatem ante omnes alios *§. sui au-* vocari. ¶ *Secundò* in *§. sui autem* hæredes *tem ha-* existimantur. definitione, ac tribus diuisionibus

§. 1.

nibus declarat, qui sint sui hæredes. Defini- *redes exi-*
 tio est in primis verbis, *qui in potestate mo-* *stimatur.*
rientis fuerint, supple. ita ut nemo eos præce-
 dat, ut ipse Imperat. supplet paulò post, in
 versic. ita demum. & nos exposuimus ad d.
 §. sui autem. I. Diuisio est in versic. veluti.
 quod suus hæres vel est in primo gradu, ut fi-
 lius, filia: vel in secundo, ut nepos, neptis.
 vel in vltiori, ut pronepos, proneptis. II. Di-
 uisio est in versic. nec interest, quod sui hæ-
 redes vel sunt suscepti ex iustis nuptiis, vel
 legitimati, vel adoptiui. Hic de legitimatio-
 ne repetuntur in vers. nec non eos. quæ tra-
 dita & exposita fuere in §. vlt. §. de nupt. Post
 hunc vers. Iustin. in versic. ita demum. redit
 ad primam diuisionem, ac docet nepotē, vel
 pronepotem non esse suum hæredem, si filius
 præcedat: quod iam exposui. III. Diuisio est
 in vers. vltim. quod sui hæredes vel sunt iam
 nati, vel postumi. ¶ Tertiò declarat, quomo- *§. sui au-*
 do sui hæredes succedant. vbi dat regulam, *et m ha-*
 quod sunt hæredes ipso iure, proinde etiam *redes*
ignorantes: quia etiam viuo parente sunt *sunt.*
 quodammodo domini, adeo ut morte paren-
 tis non tam videantur acquirere hæredita-
 tem, quam dominium in eorum persona
 continuari, quod viuo parente habebant. §.
 sui autem hæredes sunt. coniūge l. in suis.
 1. ff. de lib. & post * Huic regulæ adiungit § *inter-*
 duas exceptiones. I. Exceptio est in §. *dum.*
dum. nisi suus hæres tempore mortis paren-
 tis sit in potestate hostium, & postea reuer-
 tatur ab hostibus: tunc eni m secundum rei
 veritatem dici non potest, quod in regula
 posuimus, morte parentis continuari domi-
 nium in persona sui hæredis: quia hoc tem-
 po

pore, cum sit in potestate hostium, nullius rei dominium habere potest. ff. ad l. Jul. de adult. l. sic cueniet. 21. verumtamen propter fictionem postliminii etiam hoc casu videtur quodammodo continuari dominium, quia iure postliminii fingitur temperasse in ciuitate. §. quibus modis ius pac. pot. soluit. §. si ab hostibus. * II. Exceptio est in §. per contrarium. nisi parentis memoria post mortem damnata sit ob crimen perduellionis. quamuis enim regulariter crimen morte delinquentis extinguatur, tamen speciale est in hoc perduellionis crimine, vt non finiatur morte, sed memoria defuncti damnetur, & bona eius confiscentur. ff. ad l. Julia. maiest. l. ult. quoniam igitur bona confiscantur, non potest filius fieri suus hares patris: aut si dicamus eum tempore mortis patris fieri suum heredem, quia nondum pater damnatus est, certe damnatione postea secuta desinit esse suus hares: atque ita cessat ea regula, quae semel est hares, non desinit esse hares. ff. de min. l. 7. §. sed quod Papinianus. & de haer. d. inf. l. ei qui se luendo. 88. alioquin propter delictum patris non confiscarentur bona filio quaesita. ¶ Quarto in §. cum filios docet, quae ex parte succedat singuli sui haeredes, id est, si plures sint, quomodo inter eos diuidatur hereditas: ac docet eam diuidi in suppositione in capita, quia si sunt (exempli causa) ex vno filio praedefunctores nepotes, & ex alio filio praedefunctores nepotes, sunt quidem, quatuor capita, sed est quatuor nepotes, sed hereditas non diuiditur in quatuor partes aequales, nec singuli tantundem ex hereditate accipiunt;

verum quia duæ sunt stirpes, id est, duo filij, ex quibus hi nepotes progeniti sunt, idcirco fiunt duæ partes hereditatis, ac tantum accipit nepos ex secundo filio, quantum tres nepotes ex primo filio. ¶ Quinto in §. cum §. cum autem. docet iustitiam spectari eo tempore autem quo certum est, defunctum intestatum decessisse. hoc autem accidit tempore mortis, si defunctus testamentum non fecit, aut tempore testamenti rupti, vel destituti, vel aliter infirmati, si testamento facto decesserit: ergo qui eo tempore solus heres reperitur, ad successionem vocatur lege xij. tab. ¶ Sexto §. §. licet. in §. & licet. excludit duos nepotes à successionem in bonis auitis. Unus est nepos conceptus post mortem aui. hic enim non est avo coniunctus, nisi improprie, vel potius relatione quadam (id est, quia est filij filius) loqui velimus. ff. de suis & legit. l. item. 8. in princ. cum enim avus viveret, ipse nepos nondum erat in rerum natura: & cum nepos esset conceptus, iam avus defierat esse in rerum natura. Quod si cui durum videatur, propter hanc iuris subtilitatem nepotem excludi à bonis auitis: respondebo, in hac decisione nullam iniquitatem contineri. cum enim supponamus nepotem esse conceptum post mortem aui, certe pater: qui hunc nepotem suscepit, avo superites fuit, id est patri suo. patre igitur inter avum & nepotem intercedente, facile excludimus nepotem: quia pater hereditatem pro se & liberis suis vel acquirit, vel amittit. Alter nepos (si tamen nepos dici debet: quia reuera non est nepos) est is, quem filius emancipatus adoptavit. nam avo nec naturali iure coniungit.

tur : quia est adoptatus, non ex iustis nuptiis susceptus : nec iure civili, quia adoptatus est ab emancipato : emancipatio namque civile vinculum dissolvit. §. de legit. agn. tut. §. vit.

§. eman-
cipatus.

¶ Tertia pars est de liberis emancipatis, de quibus Imper. explicat duo iura, antiquum, & novum. ¶ Quod ad ius antiquum attinet, Primò in §. emancipati. docet, liberos à naturali parente emancipatos, non esse suos heredes, nec succedere iure civili, sed tantum iure prætorio succedere per bonorum possessionem vnde liberi, per quam idem consequuntur, quod sui heredes. Hodie verò, sublata inter liberos emancipatos & non emancipatos differentiâ, omnes æquè succedunt iure civili. Nou. 118. cap. 1. *

§. at hi.

¶ Secundo in §. at hi. tractat de filiis emancipatis, qui in adoptionem alteri se dederunt : atque ita distinguit: Aut manent in familia adoptiva : aut sunt à patre adoptivo emancipati viuo patre naturali : aut sunt ab eo emancipati post mortem patris naturalis. Primo casu sunt sui heredes patri adoptivo, quoniam vi adoptionis habentur pro eius filiis : non patri naturali, cuius filij esse non videntur, ne duos patres habere videantur, quod est contra naturam. Secundo casu dissoluta adoptione perinde habentur, ac si emancipati essent à patre naturali : ideoque non patri adoptivo, sed patri naturali succedunt per bonorum possessionem vnde liberi. Tertio casu neque patri adoptivo succedunt, propter emancipationem, quæ omnia iura adoptionis dissolvit. D. de adoptionib. l. in omni. 13. nec patri naturali, quo moriente erant in familia & potestate patris adoptivi : alioquin sequeretur

sequeretur hæc absurditas, quod in patris adoptivi potestate esset ad quem hereditas patris naturalis pertineret: si quidem emancipando filium efficeret, ut is patri naturali succederet; vel non emancipando faceret, ut hereditas illius non ad filium, sed ad agnatos pertineret. * Tertiò in §. minus. ex dictis §. minus. colligit, plus iuris in successione habere filios naturales, quam adoptivos. * Quartò §. eadem. in §. eadem. obiter loquitur de bonorum possessione contra tabulas, quam concedit filiis suis, & filiis emancipatis, in bonis parentis naturalis: denegat autem filiis adoptivis in bonis parentis naturalis: item denegat filiis emancipatis à patre adoptivo, in bonis patris adoptivi. * Quintò in §. admonendi. obiter loquitur de bonorum possessione vnde cognati, quam concedit liberis in adoptiva familia constitutis, vel post mortem patris naturalis à patre adoptivo emancipatis: concedit (inquam) in bonis patris naturalis. Hæc de iure antiquo. ¶ Ius novum ponitur in §. sed ea omnia. ubi repetitur doctrina tradita in §. sed hodie. §. de adopt. quod adoptio non valet, si quis ab extraneo adoptetur, nisi quantum ad hoc, ut adoptatus patri adoptivo succedat ab intestato. Quod Iustinianus in contextu ait de Sabiniano Senatufconsulto, id explicatur perspicue à Theophilo. Cauebatur enim eo senatufconsulto, ut si quis habens tres filios masculos, vnum ex his in adoptionem daret, huic pater adoptivus cogeretur quartam bonorum partem relinquere. ¶ Quarta pars tituli est de descendenti-
§. admonendi.
§. sed ea omnia.
§. pen.

succe

succedant. ubi distinguit inter ius antiquum, & ius nouum. Iure antiquo vocabantur in tertio ordine tanquam cognati. §. penult. in prin. Iure autem nouo succedunt in primo ordine, tanquam liberi. versic. Diu. ¶ Secundo docet, quam hereditatis partem accipiant. Hic distinguit possunt tres casus. aut enim sunt soli descendentes ex feminis: aut concurrunt cum descendentes ex masculis: aut concurrunt cum agnatis. I. Casus in contextu prætermittitur. sed constat hoc casu descendentes ex feminis succedere in stirpes, ut de suis heredibus dictum fuit: in §. cum filius. hoc autem colligitur cum ex dicto versic. Diu. tum etiam ex seq. §. versic. namamen. II. Casus deciditur in versic. sed. ut amplius. ubi dicitur, portionem descendendum ex feminis pro tertia parte minui, ita ut ea tertia pars accrescat descendentes ex masculis. Finge ad successionem vocari duos nepotes, alterum ex filio, alterum ex filia. certe si ambo essent nepotes ex filio, singuli haberent semissem: sed quia unus est nepos ex filia, huic detrahitur tertia pars, id est duas uncias, quæ adiciuntur alteri nepoti ex filio. ita fit, ut nepos ex filio consequatur bessem, id est 8. uncias, & nepos ex filia accipiat trientem, id est quatuor uncias. Huius differentiæ ratio est: quia descendentes ex feminis sunt tantum naturaliter coniuncti: descendentes vero ex masculis, non solum naturaliter, sed etiam ciuilitate coniuncti sunt, quippe qui sunt in eadem familia, ideoque dicuntur esse etiam veteris iuris, id est legis duodecim tabularum suffragiis muniti. Sed hoc ius correctum est. Non. 18. ca. 4.

vbi constituitur, vt sine vilo discrimine aq̃e
succedant descendentes ex feminis, ac de-
scendentes ex masculis. * III. Casus decidi §. vlt.
cur in stirpe vbi distinguatur inter ius anti-
quum & ius nouum a Iustiniano introdu-
ctum. Iure antiquo adgnati quartam heredi-
tatis partem auferbant descendētib; ex
feminis. Iure nouo; adgnatis omnino exclu-
sis, soli descendentes ex feminis succedunt
in stirpes.

Ex hoc tit. colliguntur i 6. axiomata.

1 Propter quod aliquid est tale, illud quo-
que tale est. §. sui autem heredes existimantur.

2 Sui heredes existunt etiam ignorantes.
§. sui autem heredes fiunt.

3 Quibus ex causis nobis ignorantibus
acquiritur, ex his causis etiam furiosis sine
curatore & pupillis sine tutore acquiri potest.
eod. §.

4 Filius viuo patre est quasi dominus re-
rum paternarum. eod. §. Coniun. l. in suis. i. r.
D. de lib. & postum.

5 Is cuius bona confiscantur, non potest
habere heredem. §. per contrarium.

6 Filius moriente patre, in eius locum suc-
cedit. §. cum filius.

7 Liberi succedunt in stirpes. d. §. cum filius.

8 Cum quaeritur, an aliquis sit suus he-
res, spectatur tempus, quo certum esse coepit
patrem familias decessisse intestatum. §. cum
antep. etc. admodum titulus 10. in

9 Emancipati iure ciuili pro extraneis
habentur, non etiam iure praetorio. §. eman-
cipati. l. si quis. f. de ad. l. si quis. f. de ad.

10 Iniquum est, in potestate patris ado-
ptui esse, ad quos bona patris naturalis
per

pertineant. dict. §. emancipati.

11 Emancipati à patre adoptiuo, perinde habentur, ac si à patre naturali emancipati essent. §. at hi. Coniun. §. adoptiu. §. de exher. lib.

12 Minus iuris habent filij adoptiui, quàm naturales. §. minus.

13 Naturalia iura ciuilis ratio perimere non potest. dict. §. minus. Coniun. §. ult. §. de legit. agn.

14 Duo vincula magis ligant, quàm vnum §. sed ea omnia. Coniun. §. sed hodie. suprâ de adoptio. & Nouell. 118. cap. 3. §. si igitur defunctus.

15 Vbi est eadem agnatio, debet esse eadem successio. §. item veritas. Coniun. §. ceterum. versicul. quare etenim. infrâ. titul. prox.

16 Transuersales non debent esse liberis potiores. §. sed nos.

De legitima agnatorum successione.

LIB. III. Tit. II.

EXpositus est primus suorum, & quasi suorum heredum ordo: sequitur secundus, legitimorum heredum. Legitimi heredes sunt. I. Agnati ex lege xij. tab. & quidam cognati, qui ex constitutionibus pro agnatis habentur. II. Pater, qui filium contractâ fiduciâ emancipauit. III. Ex senatusconsultis mater & filij. De agnatis vel quasi agnatis, & de patre qui filium emancipauit, hoc tit. agitur. de filiis & matre dicetur duobus

bus titulis sequentibus. ¶ Huius itaque tituli duæ sunt partes. Prima pars est de adgnatis, vel quasi adgnatis. Secunda de parente qui liberos emancipauit. ¶ In prima *Princ.* parte Imper. initio summam rei proponit in princ. tit. & ostendit post suos heredes, qui succedunt ex lege xij. tab. & post liberos emancipatos, qui iure prætorio vocantur ad successionem quasi sui heredes, & post descendentes ex feminis, qui vocantur ex constitutionibus principum, post omnes (inquam) hos in primo ordine succedentes, vocari in secundo ordine ad hereditatem ex lege xij. tab. agnatos proximos. ¶ Deinde §. 1. adgnatorum definitione, & quatuor diuisionibus hanc summam latius exponit. Definitio adgnatorum repetitur in §. 1. ex §. 1. §. de legit. adgn. tut. Prima diuisio est: quia vel sunt naturales, verfic. itaque. (ex quo vers. nota consanguinitatem esse speciem adgnationis. §. de success. cogn. §. vulgò. quia consanguinei dicuntur fratres ex eodem patre genti) * vel sunt adoptiui, qui dicuntur *§. per adoptionem.* impropiè consanguinei. §. per adoptionem. propterea quòd adoptio non affert ius sanguinis ff. de adopt. l. qui in adoptionem. 23. Ergo vt propriè dicantur consanguinei, duo requiruntur. Vnum est, vt sint fratres naturales, non adoptiui. Alterum est, vt sint ex eodem patre. nec refert, vtrum sint ex eadem matre, an non. D. de gradib. l. vltim. §. secundo gradu. * Secunda diuisio est in §. *§. ceteri.* ceterum, quòd adgnati vel sunt mascululi, vel feminae. Hic distinguitur inter ius antiquum, & ius nouum. nam adgnati mascululi vtroque iure succedunt vsque ad decimum gradum:

340
 fratres autem non succedebant iure civili
 in secundo ordine, nisi essent sorores consan-
 guineae: sed iure praetorio succedebant
 in tertio ordine, iure autem nouo, cuius au-
 ctor est Iur. in. sublata est differentia inter
 adgnatos masculos & feminas, adeo vt om-
 nes aequè succedant vsque ad decimum gra-
 dum. Tertia diuisio est in §. hoc etiam quod
 vel sunt veri adgnati, vel quasi adgnati. nam
 Imper. constituit, vt filij sororis, quamuis
 sint cognati, tamen succedant in secundo
 ordine quasi adgnati. Cod. de legit. hered. l.
 pen. Deinde constituit, vt etiam frater & so-
 ror uterini hoc priuilegio fruantur. Cod. de
 legit. hered. l. ult. §. sed nec fratrem. quae con-
 stitutio est Institutionibus posterior, nec fuit
 posita in prima, sed tantum in secunda Co-
 dicis editione. Hodie verò ex Nouel. 118.
 omnes cognati æquiparantur adgnatis, &
 omnes sunt heredes legitimi, sublata adgna-
 tionis & cognationis differentiâ. Nota pri-
 mò ex fine huius §. filios fratrum & sororum
 hoc iure succedere in capita, non in stirpes.
 quod an sit correctum per dict. Nou. difficultis
 quaestio est, adeo vt utramque sententiam in-
 numeri auctores probent. quia verò, huius
 quaestionis decisio magis pertinet ad d. Nou.
 interpretationem, quam ad hunc locum: tan-
 tum breuiter dicam, meâ sententiâ hunc §. es-
 se correctum, & filios fratrum & sororum
 hodie indistinctè in stirpes succedere. Nota
 secundò, hoc iure fratres & sorores præferri
 filiis fratrum: quia sunt gradu propinquio-
 res. sed hoc quoque correctum est. d. Nouell.
 118. capit. 3. & Nou. 127. capit. 1. * Quarta
 diuisio est, quod vel sunt adgnati proximi,
 vel

§. hoc
 etiam.

§. si plu-
 res.

vel remoti. I. Iustin. docet, proximos ad-
 gnatos præferri remotioribus. §. si quis in
 princ. I. I. In vers. si quis in princ. I. I. In
 vnus sit proximus adgnatus, cum totum in-
 terdicitur in alio sit; p. 1. §. si quis in princ.
 sunt in eodem gradu) eos omnes simul ad-
 mittit. III. In vers. nam & proprie. ostendit,
 si vnus sit adgnatorum gradus, puta si tantum
 sint fratres, nec sint alij adgnati, tamen huius
 gradus defuncti hereditatem, licet in vnus pro-
 prie dicatur gradus proximus, eo quod non ver-
 bum *proximus* est relatum, & dicitur pro-
 ximus relatione habita ad remotiorem. vn-
 de cum nullus est remotior, non dicitur pro-
 prie proximus.* IV. In §. proximus. de herat. §. p. 1.
 quo tempore proximitas adgnatorum ipse
 dicitur: quemadmodum, de iuritate idem de-
 claratur in §. cum autem quaeritur. §. si quis prox.
 ostendit, quod cum adgnatum ad heredita-
 tem vocari, qui repertus proximus eo tem-
 pore, quo certum est defunctum decessisse
 intestatum, vel quia testamentum non fecit,
 vel quia constat testamentum eius quocum-
 que casu non valere.* V. In §. penult. quaerit
 an successioni locus sit in hoc hereditate
 dine: Obserua successionem esse verum ho-
 monymum. dicitur enim succedio, vel quia
 heres defuncto succedit, vel quia deficiente
 aliquo herede alius eius locum occupat. At-
 que hæc posterior significatio, dicitur in præ-
 sentia accipi. Inp hoc loco distinguitur tria
 iura. Primum est ius civile antiquum, pro re-
 motiores adgnati omnino exclusi sunt ab
 hereditate, quâvis proximioribus hereditatem
 quacunque de causa non acquirerent. Secun-
 dum est ius prætorium, quo illi rem adgnat.

gnati vocantur in tertio ordine per bonorum possessionem unde cognati. Tertium est ius Justinianeum; quo inter adgnatos admittitur successio, id est, placet, ut proximioribus hereditatem non adeuntibus, sequentes adgnatorum locum occupent: & fiant legitimi heredes. Huius iuris duplicem rationem Iulianus affert. Prior ratio est ab eo quod agnatus, ad id quod magis videtur, quod enim agnatus, qui solo naturali vinculo coniunctus sunt, in iure tribuitur, multò magis civiliter & naturaliter coniunctis tribuendum est: at qui prætor cognatis ius dictæ successio- nis tribuit: ergo etiam adgnatis tribuendum est. Posterior ratio est à contrario, id est, ab omni re tutelæ ad emolumentum hereditatis. Quod argumentum valere didicimus ex tit. de legit. patron. tut. cum igitur in onere tutelæ sit successio; quia deficiente proximo adgnato, defertur adgnato sequenti: etiam in hereditate eidem successioni locus esse debet. In verbis nota *reclutum* accipi pro *secluso*. ut & in l. Gaurus. 10. ff. de seru. præd. urb. & in l. vnic. in princ. C. de caduc. toll. & in l. vnic. C. de vsucap. transform. & apud Proper. libro 2. eleg. 29. vers. penultim.

¶ Secunda tituli pars in §. ult. est de patente qui filium emancipavit. Hic etiam distinguuntur duo iura, antiquum, & Justinianeum. Iure antiquo pater filio emancipato non succedebat, nisi eum contractâ fiducia emancipasset, id est, nisi eum pati fiduciario secundum antiquam iuris observationem venditum, & sibi retò venditum manumississet. manumissor enim tamquam prætoris, fiebat heres legitimus.

sive pater naturalis, sive pater filioctarius
manumississet. Iure autē Iustiniano sublatā
est illa venditionis solemnitas, vt didicimus
ex §. præterea. §. quib. mod. ius patr. potest.
solu. proinde nullus est hodie pater fidei-
ciarius, sed indistinctē pater naturalis filio
emancipato sit heres legitimus.

EX HOC tit. colliguntur 10. axiomata.

1 Fratres adoptiui vocantur impropterea
sanguinei, quia non sunt ex eodem sangui-
ne per adoptionem.

2 Olim commodius videbatur, ita iu-
constitui, vt plerumque hereditates masculis
deferrentur. §. ceterum.

3 Simplicitas est legibus amica, d. §. ceterū.

4 Non in omnibus iuris articulis date
est conditio feminarum, quā masculorum
d. §. ceterum. Coniun. §. sed hæc quidem. §. a
exhered. liber. licet in multis deterior sit. D. de
sta. hom. l. in multis. 9.

5 Vbi est eadem adgnatio, debet esse ea-
dem successio d. §. ceterum vers. quare etc.
Coniun. §. item vetustas. §. tit. prox.

6 Proximi appellatione continetur etiam
plures, qui sunt in eodem gradu. §. si plures.

7 Proprie proximus ex pluribus gradibus in-
telligitur, sed & si vnus sit, proximus dici po-
test, d. §. si plures. Cōiū. l. proxim⁹. 92. l. proxi-
mi. 95. & l. in vulgari. 162. in pr. D. de ver. signi.

8 Successorium edictum tam in adgnatis,
quā in cognatis locum habet. §. pen.

9 Qui sentit incōmodū, debet etiam sentire
commodū. d. §. pe. Cōiū. l. secundum naturā.
10. D. de d. u. regitur. Item ē cōtrario qui sen-
tit commodū, debet etiam sentire incōmo-
dū. §. de leg. patro. ut. vers. eo enim ipso.

10 Omnis emancipatio censetur quasi contractâ fiduciâ fieri. §. ult.

De Senatusconsulto Tertulliano.

T I T. III.

Dictum est de heredibus legitimis, qui succedunt ex lege xij. tab. vel ex constitutionibus de eadem lege factis, id est, de agnatis, vel quasi agnatis, & de patre qui finium emancipavit: demum videndum est de heredibus legitimis ex senatusconsultis, vel ex constitutionibus ad ea senatusconsulta accommodatis. Sunt autem senatusconsulta duo, nempe Tertullianum, quod legitimam filiorum hereditatem deferret matri; & Orphitianum, quod est contratio legitimam matris hereditatem deferret filiis. Hic titulus est de senatusconsulto Tertulliano. dividitur autem in tres partes. ¶ In prima parte declarantur tria iura S. C. Tertulliano vetustiora. Primum ius est lex xij. tab. qua mater repellebatur ab hereditate filij, vel filiarum in prin. tit. Secundum est ius patitorium quod matrem vocat in tertio ordine per honorum possessionem unde cognati vel simili quod. Tertium ius est constitutum in D. Clautij, qui matri, ad solatium liberorum suorum, legitimam hereditatem assignavit. §. i. Sacerdotum in Clau. l. cap. 10. ¶ Secunda pars est de Tertulliano Senatusconsulto, & de constitutionibus ad illud factis. Hoc iure multa reperiuntur, ut hæc legitima successio matri deferatur. I. Requiritur, ut ea, quæ vult succedere sit defuncti vel defunctæ mater, non uxor, vel proxima. §. postea. in præd. hodie

Princ.

§. i.

§. Postea.

hodie omnibus parentibus vtriusque sexus legitima hereditas deferitur. Nou. 118. c. 2. I. I. Requiritur, vt hæc mater habeat ius trium liberorum, si sit ingenua; vel ius quatuor liberorum, si sit libertina. habet autem hoc ius, quæ tot filios peperit, vel hoc ius à principe impetrauit. Paul. lib. 4. sent. tit. 9. Hoc requisitum à Iustiniano paulo post abrogabitur in §. sed nos. III. Requiritur, vt si hæc mulier sit in potestate patris, hereditatem filij vel filiæ adeat iussu patris. nam patria potestas nuptiis filiorum vel filiarum non tollitur. C. de condit. ince. l. si uxorem.

* IV. Requiritur, vt nulla sit persona, quæ matri in successione præferatur. alij namque matri præferuntur, alij postponuntur, alij simul cum matre succedunt. Quod vt planius intelligatur, distinguenda sunt quinque membra. Aut enim mater defuncti vel defunctæ concurret cum liberis eius, aut cum parentibus, aut cum fratribus vel sororibus consanguineis, aut cum aliis personis legitimis, aut cum cognatis. Singula hæc membra seruatò contextus ordine decidamus. Cùm defunctus vel defuncta matrem & liberos superstites relinquit, liberi præferuntur matri, & soli succedunt. §. præferuntur. in princip. & vers. 1. Mater autem concurret cum aliis parentibus tribus casibus. aut enim superstites sunt pater, & mater: aut auus, & mater: aut auus, pater, & mater. Quod dico de auo, idem intellige de proauo. I. Casu pater præfertur matri, & solus succedit. II. Casu mater succedit, excluso auo. III. Casu auus succedit exclusis patre & matre. d. §. præferuntur. vers. pater.

& ff. eod. l. 5. §. vlt. Hodie verò mater succedit vnà cum patre, vel cum auo paterno: quia hereditas inter adscendentes ita diuiditur, vt pars deferatur adscendentibus per lineam paternam, pars adscendentibus per lineam maternam, & proximiores remotioribus in eadem linea parentibus præferantur. Nou. 118. cap. 2. Similiter cum fratribus & sororibus consanguineis mater concurrit tribus casibus. aut enim concurrit cum fratre, aut cum sorore, aut cum vtroque. Idem intellige, si concurrat cum multis fratribus vel multis sororibus. I. Casu frater excludit matrem, & solus succedit. vers. frater autem. II. Casu mater & soror vel sorores simul succedunt; ita vt si defunctus sit masculus, hereditas diuidatur in capita, si verò defuncta sit femina, matri deferatur semis, & alter semis diuidatur inter sorores. versic. soror autem. & C. Theodos. de secundis nuptiis. l. 2. III. Casu matre exclusa, hereditas diuiditur inter fratres & sorores pro æquis partibus. versic. sed si fuerant. Sed hanc postremam decisionem Iustinianus corrigit in §. sed cum antea. versicul. ita tamen. Denique ex dicta constitutione. 118. fratres & sorores, si per vtrumque parentem sint defuncto coniuncti, succedant vnà cum parentibus. sin minus, excluduntur ab hereditate: quia cedunt parentibus defuncti. Placet, antequam vltius progrediar, exponere quædã verba d. §. præferuntur. quæ non carent obscuritate. Cum ait *liberi defuncti*, ne intelligas liberos defunctos, sed liberos ipsius defuncti: ita vt verbum *liberi* sit in numero multitudinis, in recto casu: & verbum *defuncti* in genitiuo singulari. Deinde cum

cum ait *filia sua*, filiam suam vocat quæ est sui iuris, vt possit habere hæredes. Deinde cum ait *matri defunctæ*, id est, *auia sua*, intellige matrem defunctæ, eandemque auiam filiorum defunctæ, ita vt verba *matri*, & *auia sua*, sint datiu casus singularis: & verbum *defunctæ* sit genitiui singularis. Deinde cum ait *utrinque*, hoc verbo significat filium vel filiam. & sensus est, siue masculus siue femina decesserit, pater eius in successione præfertur matri eius. Deinde cum ait *inter eos solos*, significat quæstionem de hereditate esse inter patrem, & matrem, ita vt nec auus nec proauus extent. Deinde cum ait *liberis onerata*, Cuiac. mauult *liberis honorata*: hæc enim locutio est frequentior, & elegantior, & magis huic loco conuenire videtur; in quo non agitur de onere, sed de priuilegio, & beneficio succedendi, quod propter liberos matri tribuitur. Quando mater concurrit cum aliis personis legitimis, hic casus in præsentia prætermittitur, sed explicabitur in §. sed cum antea. Vltimus casus, quando mater concurrit cum cognatis defuncti vel defunctæ, omnino in hoc titulo prætermittitur. sed certum est; matrem cognatis præferri. cum enim Iustinianus in d. §. sed antea. matrem præferat omnibus personis legitimis præter fratres & sorores consanguineos, sine dubio præfert eam multò magis cognatis, qui sunt posteriores legitimis heredibus. ¶ Tertia tit. pars est de constitutionibus Iustiniani, qui quædam ex iure antiquo emendauit. L. In §. sed nos. abolet secundum requisitum, & idem successionis ius tri-

§. sed nos.

§. *secundum*
antea.

§. *pen.*

buit omnibus matribus, quamvis non haberent ius trium vel quatuor liberorum. II. In §. sed cum antea, abrogat quoddam constitutiones pertinentes ad eamdem rem §. praetermissum, quo mater cum personis legitimis concurrat. i. cum aliis quam cum fratre & sorore consanguineis. I. & constitutiones istae distinguebant: Aut mater habet ius trium vel quatuor liberorum, aut non habet. Priori casu, si concurrebat cum fratre, cognato, vel cum patruo, vel cum eius filio siue nepote, succedebat ex parte: frater autem, cognatus vel patruus, &c. succedebat ex triente. Sin autem concurrebat cum aliis agnatis, eos excludebat. Posteriori casu succedebat ex triente, agnati autem ex parte. C. Theod. de legit. hered. l. 1. 2. & 7. Sed ex Iustiniani constitutione mater praesentur omnibus legitimis personis, praeterquam quod succedit una cum fratre & sorore siue consanguineis siue uterinis: & cum sororibus quidem succedit ex parte dimidia, cum fratribus autem, vel cum fratrib. & sororibus succedit in partem virilem, ut deciditur in d. §. sed cum antea. vers. ita tamen. Hodie vero indistincte mater & fratres vel sorores succedunt in capita. Nou. 118. c. 2. §. Quarta pars explicat duo, quae tam iure antiquo obtinebant, quam hodie obtinent. Primam est in §. pen. quod mater non succedit filio in aetate pupillari defuncto, si tutorem ei non praesierit, cum tutore egeret. Coniun. l. 2. §. 1. & 2. D. qui per. tut. vel cura. Nota I. Idem obtinere in aua, ff. h. t. l. 2. §. filiis & ceteris legitimis heredibus. C. de legit. hered. l. sciant. 10. Nota II. excusari matrem minorem 25. annis. C. si adu.

adu. deli. l. 2. ¶ Secundum est in §. ult. quod §. ult.
mater filiis quibuscumque succedit, id est, nō
solum ex iusto matrimonio procreatis, sed
etiam vulgō quāsitis. Ratio est: quia noua
iura, id est l. g. xij. tab. posteriora, inter quæ
est hoc senatusconsultum Tertullianum, nō
respiciunt ad vinculum ciuile, sed ad con-
iunctionem naturalem. ff. de ca. min. l. 7. quæ
coniunctio reperitur etiam inter matrem &
filios vulgō quāsitos.

EX hoc titulo colliguntur duo axio-
mata.

1 Mulieribus iura fauent propter partus
periculum. §. sed nos.

2 Casus fortuitus non debet alicui præ-
iudicium asserre. eod. §.

De S. C. Orphitiano.

T. I T. IV.

VT matres filiis ex senatusconsulto Ter-
tulliano sita filij matribus succedunt
ex senatusconsulto Orphitiano, quod con-
sequenter explicatur. ¶ Huius tituli quæ-
tuor sunt partes. * Prima in princip. tituli.
explicat dictum senatusconsultum, id est,
quo tempore factum sit, & quid nouiuris
constituat. In summa, ex hoc senatusconsul-
to filij & filie matribus succedunt, tanquam
heredes legitimæ. ita, vt nō solum præteritisur
cognatis, sed etiā cōsanguineis & reliquis ad-
gnatis. ¶ Secūda pars in §. i. adiūcti cōstitutio. §. i.
nes supplētes, quod senatusc. Orphit. deest, id

Princ.

§ sciē-
tiam.

§ pen.

est, vocantes ad successionem aviarū nepotes & neptes. ¶ Tertia pars duo declarat utrique senatusconsulto communia. Vnum est in §. sciendum. quod successiones ex his senatusconsultis delatæ non amittuntur capitis diminutione: (subaudi minima, veluti emancipatione) atque hoc probatur ex generali regula, quod novæ hæreditates legitimæ capitis diminutione non pereunt, id est, hæreditates quæ deferuntur ex iure xij. tabulis posteriore non amittuntur per capitis diminutionem, per quam tolluntur successiones ex lege xij. tabul. delatæ. Differentiæ ratio est: quia lex xij. tabularum respicit ad vinculum civile, dum suos, vel adgnatos ad hæreditatem vocat: (hæc enim nomina civilia sunt, suos, & adgnatus) novæ autem leges, & nova senatusconsulta respiciunt ad vinculum naturale, dum ad successionem vocant matrem, vel aviam, vel filios, vel nepotes: quandoquidem hæc sunt nomina naturalia, id est, significantia naturalem conjunctionem: scimus autem per capitis diminutionem civile vinculum tolli; non naturale. §. de legit. adgn. tut. §. ult. vi emancipatione definit esse suus, vel adgnatus, non definit autem esse filius, vel nepos.* Alterum est in §. penult. quia sicuti mater succedit filio vulgò quæsitò, ex Tertulliano: §. titul. prox. §. ult. ita hic filius vulgò quæsitus matri succedit ex Orphitiano, ob rationem modò dictam, quia hæc senatusconsulta naturalem conjunctionem spectant, quæ conjunctio manifesta est inter matrem & filium vulgò quæsitum, utpote cum mater semper certa sit. quamvis pater is demum certus sit, quæ nup-
ptiz

ptiæ demonstrant. ff. de in ius voc. l. 4. ¶ Quarta pars in §. ult. continet doctrinam omnibus §. ult. successionibus legitimis communem, nempe si plures sint in eodem gradu, vel ordine, qui simul ad hæreditatem vocentur, aliquo non adeunte, eius portio ceteris adeuntibus accrescit. Quid si nullus eorum adeat? Iam dicimus ex §. pen. §. de legit. agn. suc. hæreditatem sequentibus personis deferri. Sed finge tres simul vocari ad legitimam hæreditatem: verbi gratia, tres patruos, Primum, Secundum, & Tertium: primus & secundus hæreditatem adiuerunt: postea secundus decessit relicto filio Sempronio. tandem tertius repudiavit hæreditatem. quæritur utrū portio tertij accrescat soli primo, quia solus ex tribus illis patruis est superstes, an accrescat etiam Sempronio filio & hæredi secundi patruj? Iustin. respondet portionem tertij utrique accrescere, tam primo quàm Sempronio. ratio est: quia portio portioni, non personæ accrescit: proinde cum secundus patruus pro sua parte hæreditatem adiuerit, & ad filium suum transmiserit, æquè hæc portio ad se trahit partem tertij vacantem, atque portio primi.

E X hoc titulo colligitur vnum axio-

ma. Nouæ hæreditates legitimæ capitis demissionione non tolluntur. §. sciendum.

De successione cognatorum.

TIT. V.

Absolutis duobus heredum legitimorum ordinibus, subicit tertium ordinem, qui nō est civilis, seu legitimus, sed tantum prætorius. Nam qui in hoc ordine ad successionem vocantur, nimirum cognati non sunt iure civili heredes, sed iure prætorio bonorum possesores: idcirco magis pertinent ad tit. j. de bon. posses. quia tamen bonorum possesores pro heredibus habentur, adeo ut etiam appellatione heredum interdum contineantur. j. de honor. posses. vers. quos autē. & ff. de condit. & demonstr. l. in conditionibus. 19. & de verb. signif. l. hereditatis appellatio. 138. non sine causa hoc loco considerantur. ¶ Huius tituli duæ sunt partes. * In prioris parte, ex qua inscriptio sumpta est, declaratur successio cognatorum. In qua parte Primò Imperator in principio generaliter ad successionem vocat proximos cognates in tertio ordine, id est, post suos, vel quasi suos, & post legitimos heredes.

Princ.

§. 1.

¶ Secundo exponit eas personas quæ appellatione proximorum cognatorum continentur & ad hanc successionem vocantur. Hæ persone sunt. I. Adgnati capite deminuti, id est, qui per minimam capitis deminationem desierunt esse adgnati: non tamen desierunt esse cognati: quia emancipatio sustulit adgnationem civilem, non sustulit naturale

ius

ius sanguinis. quocirca hæ personæ amiserunt ius succedendi in secundo ordine tamquam agnati, sed retinent ius succedendi in tertio ordine tamquam cognati. Excipiuntur fratres & sorores emancipati. quæ exceptio ut intelligatur, distinguenda sunt diversâ iura. Primum est ius xij. tab. quo iure non succedunt. Secundum est ius prætorium, quo vocantur in tertio ordine per bonorum possessionem unde cognati. Tertium est constitutio Anastasij, quæ facit eos heredes legitimos, & vocat eos in secundo ordine: sic tamen ut aliis quidem agnatis & cognatis præferantur: sed si cum aliis fratribus & sororibus non emancipatis concurrant, diminutione quandam patiuntur, adeo ut fratres integri iuris duplum consequantur, quam emancipati, auctore Theophilo hic. nā constitutio Anastasij, quæ extabat in priori editione Codicis, postea à Iustiniano abrogata, & in secunda editione codicis reiecta est. Quartum ius est Iustin. constitutio, id est l. ult. C. de leg. hered. quæ corrigit hunc §. & abrogata Anastas. cōstitutione, iubet omnes fratres & sorores tam emancipatos, quam non emancipatos ex æquis partibus succedere, quia omnes sunt heredes legitimi. quod privilegium fratribus & sororibus emancipatis hoc iure tributum, novissime productum est ad omnes cognatos. Nou. 118. cap. 3. * II. Coniuncti §. eos etiā per feminas, §. eos etiam. * III. Liberi naturales qui sunt in adoptiva familia eo tempore quo pater naturalis moritur: §. liberi coniuncti §. admonendi, §. de hered. quæ ab intest. defer. * I V. Vulgò quæsit. §. penult. §. pen.

Hæc dicta sunt de successione cognatorum.

§. vii.

¶ In posteriore tituli parte, quæ est in §. ultimo. ponitur discrimen inter secundum & tertium hæredum ordinem, id est, inter adgnatos & cognatos: quia successio defertur adgnatis vsque ad decimum gradum, cognatis verò regulariter vsque ad sextum, interdum vsque ad septimum, ex quo gradu succedunt tantum filij sobrinorum vel sobrinarum, propterea quod hi soli filiorum loco sunt, quia inter transuersales inferiores collocantur in loco transuersalibus æqualibus proximo. nam at patruus, & alij in eodẽ circulo collocati, nec non ab patruo & similibus filius, filia, item propatruo & similibus nepos, neptis, ponuntur inter transuersales superiores: ideòque non sunt loco liberorum, sed parentum. patruelium autem & consobrinorum pronepos & proneptis, nec non fratris vel sororis at nepos at neptis, quauis æquẽ sint in septimo gradu, tamen pro remotioribus habentur, quia remotiores sunt à transuersalibus æqualibus, proinde non videntur loco filiorum, sed illi loco nepotum, hi loco pronepotum.

Ex hoc titulo colliguntur quatuor axiomata.

1. Vulgò quæsi nullo habent adgnatos.
§. vulgò.

2. Adgnatio est à patre, cognatio à matre. §. eo.

3. Vulgò quæsi nullum patrem habere intelliguntur. §. eo. Coniun. §. si aduersus. l. de nupt.

4. Consanguinitas est species adgnationis. d. §. vulgò.

De gradibus cognationis.

TIT. VI.

Superioribus titulis dictum fuit adgnatos
 vel cognatos ad successionem vocari se-
 cundum gradus prerogatiuam, ut nimirum
 proximiores remotioribus praeferantur. qua-
 propter hoc loco gradus non immerito ex-
 plicantur. Quamquam eorum cognitio ad
 alias quoque iuris partes pertinet, ut iure ci-
 uili ad tutelam, bonorum possessiones, & te-
 stimonia perhibenda. D. h. t. l. ult. in princ.
 iure canonico ad nuptias permittendas, vel
 prohibendas xxxv. q. 5. c. ad sedem. ¶ Huius *Prin.*
 tituli quatuor sunt partes. Prima pars est de
 gradibus cognationum. in qua parte Imper.
 I. In primis verbis rationem affert huius
 expositionis, atque ita nectit hunc titulum
 cum praecedentibus. II. In vers. quare gene-
 raliter de cognatione tractat, eam diuidens
 in superiorem, in qua ponuntur parentes,
 & inferiorem, in qua ponuntur liberi, & trans-
 uersalem, in qua reliqui cognati collocan-
 tur. distinctionem autem ponit inter has
 cognationes: quia superior & inferior inci-
 piunt à primo gradu, transuersalis autem
 incipit à secundo gradu. etenim pater, vel
 mater, & filius vel filia sunt in primo gradu;
 fratres autem & sorores sunt in secundo gra-
 du. sed iure Cano. etiā fratres & sorores sunt
 in primo gradu. quare hoc discrimen iure
 Pontificio non obtinet: sed omnis cognatio à
 primo gradu, exordium capit. Ratio autem: cur
 iure

iure civili cognatio transuersalis incipiat à secundo gradu : hæc est : quia inter duos fratres vel sorores interiecta est persona parentis per quã coniunguntur. ff. h. t. l. vit. §. nam quoties. quoniã ex eadẽ persona gen. ti sunt, atq; ita reperiuntur duę generationes, ex quarũ una vnus frater, & altera alteri frater gentus est : & generationes, quẽadmodum sunt causę cognitionis, vt scribit Aristot. 8. Ethic. c. 12. ita etiam sunt causę gradus : ita vt quot sunt generationes inter aliquas personas interiectę, totidẽ sunt gradus. j. h. t. §. hæc tenus. Iuris autẽ Põnificij triplex est ratio, Prima ratio est, quia numerus gradũ distinctẽ spectatur in singulis ordinibus, & sicut patet est in primo gradu adscendentium, quia est propinquior ceteris adscendentibus, & filius est in primo gradu descendentium, quia est propinquior reliquis descendẽtibus, ita etiam frater est in primo gradu transuersalium, quia propinquior est aliis transuersalibus. Secunda ratio est, quia hoc iure gradus non dantur pro ratione locorum, quæ a singulis personis occupantur in typo seu figura cognitionis, vt posteriũs apparebit. æque enim propinqui defuncto reperiuntur, pater, filius, & frater, sed differentia est, quia pater superiori loco ponitur, filius inferiori, frater ad latus. Tertia ratio est, quia generatio aliter accipitur in iure cognationis in iure civili, nõ iure civili una est generatio vnus persone, ac tot distinctę generationes, quot sunt personę genituri, autẽ cap. vna generatio dicitur omnium filiorum ab eodem patre procreatorum : altera generatio est eorum, qui ab his filiis geniti sunt : & ita deinceps, ætina, quãt

quarta, & vltiores generationes accipiuntur. in prima igitur generatione, proinde in primo gradu collocantur pater & filij, siue hi ad patrem, siue inter se (qua ratione vocantur fratres) referantur xxxv. quæst. §. d. can. ad sedem. §. quædam. & canon. parentela.

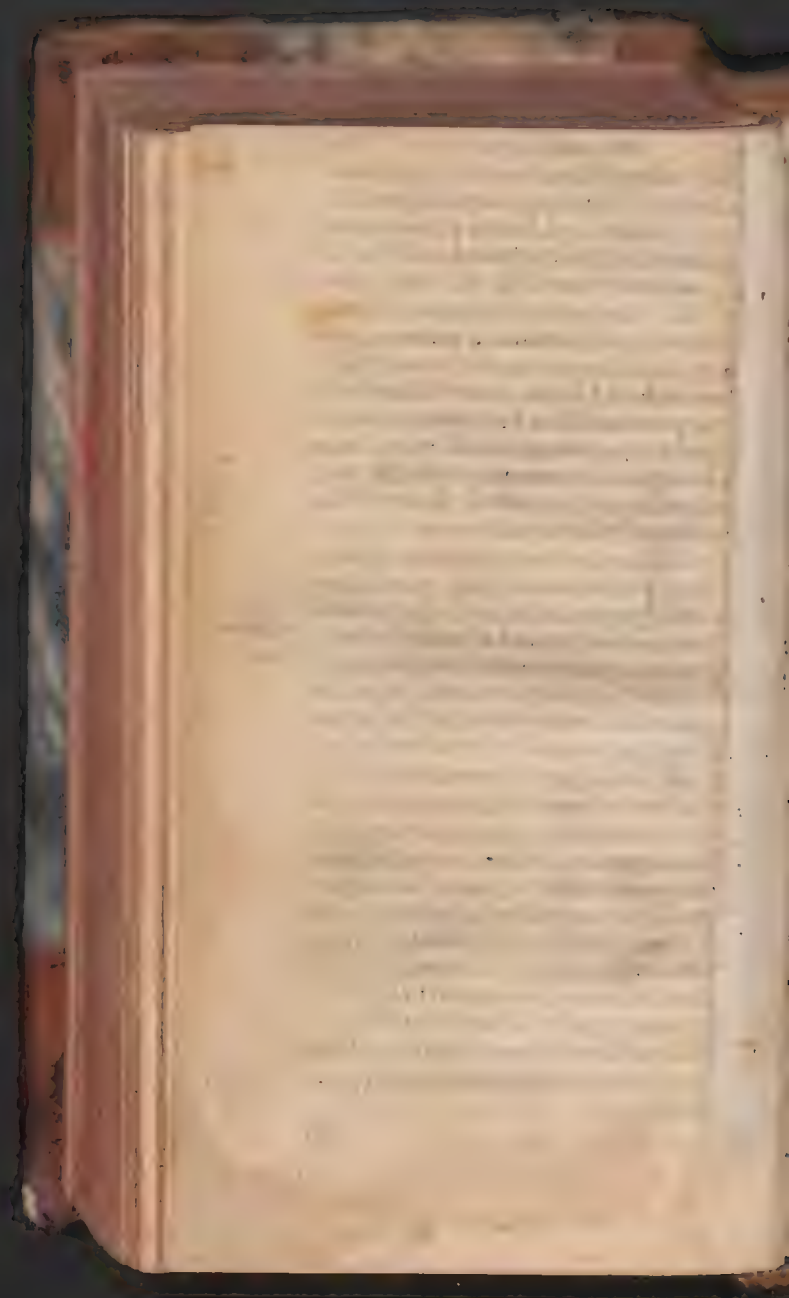
* III. Enumerat omnes cognatos, qui in singulis gradibus reperiuntur à §. 1. vsque ad d. *§. 1. ¶ sequent.*
 §. hætenus. In qua enumeratione Imperator adhibet ordinem à Gaio Iuriconsulto obseruatum in l. 1. & 3. D. eod. alio autem ordine vtitur Paulus in l. vlt. D. eod. quem Hægogicus ad eundem titulum declarat. Gaius igitur & Iustinianus initium numerationis sumunt ab adscendentibus, & his subiiciunt descendentes, ac postremo loco collocant transuersales. & in his transuersalibus recensendis primum locum tribuunt genitis ex transuersalib. antea nominatis, tum adiciunt eos, ad quos referuntur. Vt in tertio gradu fratris vel sororis filij proponuntur ante patruum, amitam, auunculum, & materteram; quia in secundo gradu frater & soror positi fuerant. Similiter in quarto primus locus datur fratris vel sororis nepotibus. vt fratris & sororis linea primum inter transuersales locum obtineat, quia primi omnium transuersalium nominati sunt frater & soror. deinde subiiciuntur patruus, amita, auunculus, matertera magni: quoniam inter hos & illos relatio constituitur, vt posterius declarabo. vltimo autem loco ponuntur consobrini. Nota ad §. quinto. filium patris magni vel amitæ magnæ vel materteræ magnæ vocari propriis sobrino vel proprioem sobrino, quia est pater sobrini, & vno gradu est proximior, si quidem

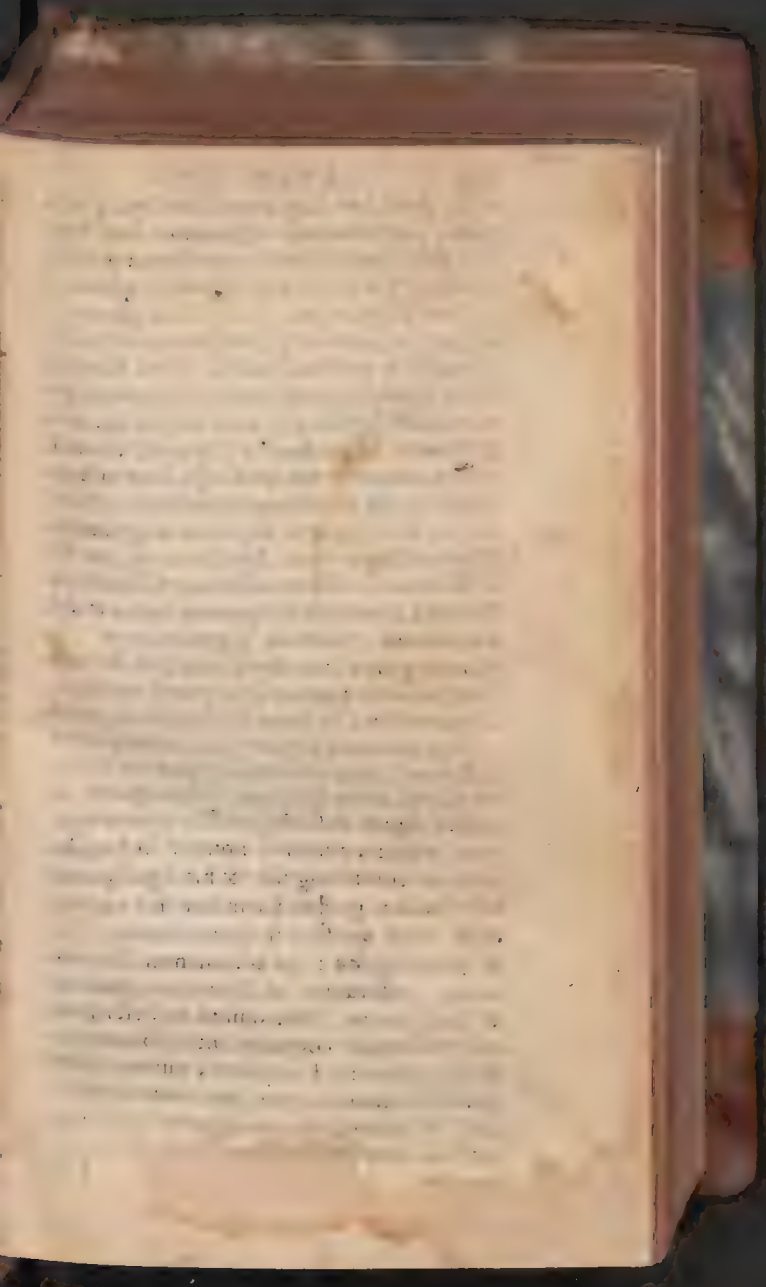
sobrinus siquidē in sexto gradu, pater sobrini in quinto gradu collocantur. Nota ad §. sexto. in libris scriptis, & apud Theophilum desiderari hæc verba, *item consobrini, consobrina nepos, neptis, & conuenienter propatruus, proamita, proauunculus, promatertera filius, filia.* Quorum verborum loco vulgò hæc inserunt, *item propatruus, proamita, proauunculus, promatertera filius, filia: item propatruus sobrini sobrinave filius, filia, item consobrini, consobrina nepos neptis.* Sed mihi hæc adiectio non probatur: cum quia Iustinianum ordinem à me paulò antè expositum peruertit: tum etiam multò magis, quia ineptè ponuntur propatruus sobrinave filius, filia, qui mox in eodem contextu repetuntur, & suis nominib. elegantius vocantur sobrinus, sobrina. * IV. In dict. §. haec.

hactenus. generalem regulam tradit, per quam possimus cognoscere non solum sex gradus iam expositos, sed etiam omnes inferiores. Regula est, Generata persona gradū adiciat. Nota primò hanc regulam sic accipiendam esse, vt generata quæque persona nouum gradum adiciat, non quatenus est persona, sed quatenus est generata, quia generatio est causa cognationis, & gradus, vt paulò antè notauimus. Nota secundò iure canonico ad gradus cognatorum dignoscendos dari tres regulas. I. Inter adscendentes, & descendentes, quot sunt personæ, vna de præ, tot sunt gradus. Hac ratione inter patrem & filium est vnus gradus, inter auum & nepotem duo, inter proauum & pronepotem tres. Eadem est aliorum parentum, & liberorum ratio. II. Transuersales æquales, quoto gradu alteruter distat à stipite, id est, à communi parente

rente, eodem distant inter se. Transuersales æquales dicuntur qui æquè distant à stipite: vt fratres, qui sunt in primo gradu: consobrini, qui sunt in secundo: sobrini (id est, consobrinorum filij) qui sunt in tertio. III. Transuersales inæquales (id est, quorum alter est remotior à communi parente, alter est ei propinquior) quoto gradu remotior distat à stipite, eodem distant inter se. Sic patruus & filius fratris sunt in secundo gradu: quoniam qui illi est pater, huic est auus, vnde à communi parente ille vno, hic duobus gradibus distant. Eadem est ratio aliarum similium personarum. Ego verò animaduerti vnani generalem regulam etiam iure canonico dari posse, quam exposui in Isagogico ex. de consangu. & affin. ¶ Secunda tituli pars, in §. adgnationis. docet, adgnationis gradus eodem modo & secundum eandem regulam numerari, ac gradus cognationis. exempli gratia, vt fratres uterini, qui sunt cognati, ita etiam consanguinei, qui sunt adgnati, ponuntur in secundo gradu. item vt cognatus auunculus est tertio gradu, ita etiam patruus, qui est adgnatus. ¶ Tertia pars in §. sed cum magis. graduum descriptionem subiicit, qua omnes cognati vsque ad sextum gradum ob oculos ponuntur, & vno intuitu inspicere possunt. Sed quia iniuria temporum perijt, eam ex mente Iustiniani restituere sum conatus: & Pontificios quoque gradus adscripsi, quò faciliùs hæc duo iura inter se conferri possint. Vt in sequenti Diagrammate faciliè quilibet poterit perspicere.

§. adgnationis.





Vt plenè hoc diagramma intelligas, nota primò, appellatione cognationis hoc loco significari, non solùm cognationem propriè dictam, sed etiam adgnationem: quoniam in hoc diagrammate non solùm ponuntur cognati, vt auunculus, matertera; sed etiam adgnati, vt patruus, amita. Nota secundò lineis, quibus circuli inter se iunguntur, generationes significari. nam in toto hoc diagrammate hi qui sunt in superiori circulo, sunt parentes eorum qui scripti sunt in inferiori circulo per lineam coniuncto. Nota tertio, sifras, quæ in superiori diagrammatis parte scriptæ sunt, significare gradus secundum ius ciuile omnium cognatorum in subiectis circulis descriptorum: adeo vt sex circulorum columnæ represententur: in quarum prima sunt duo circuli, in secunda tres, in tertia quatuor, in quarta quinque, in quinta sex, in sexta septem. Et in prima quidem columna sunt cognati primi gradus: in secunda, cognati secundi gradus; in tertia tertij, & ita deinceps. Nota quarto in media figura describi punctis cuneos quatuor, quorum numerus notatur in singulorum cuneorum angulis: & his significantur cognatorum gradus secundum ius canonicum. nam qui sunt in primo cuneo, sunt in primo gradu: qui continentur secundo cuneo, referuntur ad secundum gradum, & ita deinceps. Nota quinto in descriptione poni omnes cognatos intra sextum gradum ciuillem: sed in quarto, quinto, sexto gradibus canonicis non poni omnes cognatos: ij namque prætermittuntur, qui sextum ciuilem gradum excedunt. Exemplis
hæc

hæc duo notabilia illustremus. Quoto gradu est frater? In secundo gradu civili, quia est in secunda columna: in primo canonico, quia est in primo cunco. Quoto gradu est sobrinus? In sexto gradu civili, quia est in sexta columna: in tertio canonico, quia est in tertio cunco. Nota quintò, ommissa dicta graduum inscriptione, gradus facilè inueniri, si omnes à quadrato circuli via breuissima per lineas transeundo numerentur, dummodò iure canonico circuli superiorum & æqualium transuersalium non computentur. Exempli causa, iure civili à quadrato vsque ad sobrinum reperiuntur sex circuli, nempe patris, aui, proau, patru magni, propioris sobrino, sobrini: sex igitur gradibus sobrinus hoc iure distat ab eo, de cuius cognatione queritur. iure autem canonico tres postremi, circuli, nimirum patru magni, propioris sobrino, & sobrini, non computantur: manent igitur tres circuli: proinde sobrinus hoc iure est in tertio gradu. Nota sextò, omnes cognatos in circulis descriptos referri ad eum, qui scriptus est in quadrato: vnde fit, vt hic diuersis respectibus, diuersa nomina accipiat: quia patris est filius, filij pater, fratris vel sororis frater. &c. Vt igitur scias, quod nomen cognationis suscipere debeat, respice ad circulum in eadem columna, in qua est circulus cum quadrato collocatus, æquidistantem à medio. sic inuenies patrem referri ad filium, auum ad nepotem, patruum ad fratris filium, &c. Quod si circulus ad quadratum relatus, medium locum teneat, id est, è regio-

ne quadrati scriptus sit ex eodem circulo persona in quadrato posita nomen cognationis accipiet : ut frater refertur ad fratrem vel sororem , consobrinus ad consobrinum vel consobrinam, &c.

EXPOSITIS successioneibus quæ ab intestato deferuntur iure Institutionum , libet eas perspicuitatis gratia in tabeliam referre , & ius nouissimum ex Nou. 118. & cap. 1. è regione adiungere.

DIAGRAMMA successioneis , in quo tum ex iure Institutionum , tum ex iure Nouell. 118. quo quis ordine succedat facillè poterit inspicere.

Succedunt.

	<i>Iure Institutionum.</i>	<i>Iure Nouellarum.</i>
<i>In primo ordine.</i>	Sui heredes ex lege xij tab. & quasi sui (id est emancipati ; ex alia prætoris ; & descendentes ex feminis ; ex contri- tutione Iustiniani) succedunt in stirpes.	Liberi parentibus succedunt in stirpes.

LEGITIMI.

Filij & filiz succedūt
matri ex S. C. Orphi-
tiano.

Nepotes & neptes suc-
cedunt aut ex consti-
tutionib.

Mater succedit filiis &
filabus ex S. C. Teren-
tiano. Sed cum ea admittuntur fratres & sorores ita ut, si fratres cum ea concurrant, succedant in capita: si solz sorores concurrant, mater semissem accipiat, alter semis inter sorores aequaliter dividatur.

Adgnati & quasi ad-
gnati (id est, fratres & sorores emancipati, ex constitutione Anastasij, & quorum unusquisque fratrem vel sororū filij vel filiz ex constitutione Iustini) proximiores succedunt in capita.

Pater succedit filio, quem emancipavit.

Cognati proximiores
succedunt in capita.

Horum filij vel filiz succedunt in stirpes.

2. Fratres vel sorores consanguinei, vel uterini, & talium fratrum vel sororum prædefunctorum filij vel filiz succedunt in stirpes.

3. Alij adgnati vel cognati secundum gradus prærogativam succedunt in capita.

PARENTES, PROXIMIORES.

Una cum his admittuntur germani fratres vel sorores, & talium fratrum vel sororum filij & filiz.

Si soli parentes sint, equaliter succedūt, præter idem quod si alij sint ascendentes per lineam patrem, alij per lineam matrem, ut semissem, alterū semissem obtinet.

Si una cum parentibus succedunt fratres vel sorores, hereditas dividitur in capita.

Si simul succedant parentes, & fratres vel sorores, & fratrum vel sororū filij hi succedunt in stirpes, reliqui in capita.

Si nulli sint fratres vel sorores germani, filij & filiz fratrum vel sororum excluduntur a patribus.

TRANSVERSALIS.

1. Germani fratres vel sorores, & talium fratrum vel sororum prædefunctorum

filij vel filiz succedunt in stirpes.

2. Fratres vel sorores consanguinei, vel uterini, & talium fratrum vel sororum prædefunctorum filij vel filiz succedunt in stirpes.

3. Alij adgnati vel cognati secundum gradus prærogativam succedunt in capita.

¶ In quarta tituli parte (cui libri vulgati perpetam titulum præponunt DE SERVI-
LI COGNATIONE) Imperator tra-
ctat de servili cognatione. Servilem autem
cognitionem appellat, quæ inter libertinos
spectatur: sed ideo dicitur servilis, quia
tempore servitutis originem habuit. Hic
distinguit inter ius vetus, & ius novum. Iure
veteri cognatio servilis ad successionem
non prodebat, id est, liberti iure cognitionis
non succedebant, sed omnium libertorum
bona lege xij. tab. ad patronos deferebantur.
Iure autem nouo liberi vel fratres liberti de-
functi præferuntur patrono. vers. sed nostra.
Hoc autem accuratius explicabitur titulo
seq. Ad verba contextus nota. primò, liberum
pro filio vel nepote seu pronepote usurpari à
Iustiniano hic, & C. de inoffic. testam. l. si quis
suo. 33. in princ. & de secund. nupt. l. si quis
prioris. 8. §. ult. contra regulas lingue Latine.
D. de verbor. signifi. l. non est sine liberis.
148. Nota secundò, verbum *nuptiis* abesse à
Theophilo, & ab editione Cuiacij. quo ver-
bo deleto sensus erit apertior, nempe fratri
libertino fratrem succedere, siue sit frater ex
eodem patre, siue ex eadem matre, siue ex
aliis, subaudi, parentibus, id est, ex diuerso pa-
tre vel ex diuersa matre. Ferri tamen potest
vulgata lectio, quæ vera & germana esse vi-
detur ex l. vlt. §. τῶν δὲ πατρὸς ἐκείνου. C. de
iu. patron. ubi in hanc sententiam scriptum
est, ἢ ἐκ τῆς αὐτοῦ γυναικὸς, ἢ ἐκ τῆς μητρός.
Ac dicendum, nuptiarum vocabulum latè & im-
propriè accipi. Cum enim aliæ nuptiæ dicantur,
quæ post manumissionem contractæ sunt,
indicatur eas quoque nuptias esse quæ in sta-

tu serui contractæ fuerunt. Nuptiarum igitur appellatio hoc loco complectitur etiam seruale contubernium, quo & aliàs nuptiarum nomen non metetur. C. de incest. nupt. l. 3 Sed hoc loco nuptiarum nomen recipit, quia nuptiarum effectum habet, cum filij ex ea coniunctione suscepti succedant vnâ cum filiis postea ex iusto matrimonio procreatis. Illa igitur verba, *ad similitudinem eorum qui ex iustis nuptiis procreati sunt*, quæ Cuiacio difficultatem fecerunt, non respiciunt ad liberos ex nuptiis post manumissionem contractis editos, sed ad eos, qui ex serui contubernio geniti sunt. ¶ In quinta parte, quæ est in §. vii. ex iis, quæ hoc tertio libro hactenus exposita sunt, colligit maiorem in successione haberi rationem ordinis, quam gradus. nam liberi, qui succedunt in primo ordine, quocumque gradu sint, præferuntur omnibus adgnatis, etiâ proximioribus, vt puta pronepos, qui est tertio gradu, præfertur fratri, qui est secundo gradu. item adgnati succedentes ex secundo ordine, præferuntur cognatis, licet proximioribus, qui succedunt in tertio ordine: vt patrueli, qui est quarto gradu, præfertur a-nunculo, qui est tertio gradu. In fine huius §. repetitur exceptio iam tradita in §. i. de success. cogn. quod fratres & sorores emancipati, quamuis non sint agnati, sed cognati, tamen præferuntur non solum cognatis, sed etiam agnatis remioribus: quia ex constitutione Anastasii facti sunt heredes legitimi. hodie verò secundus & tertius ordo confusi sunt: quia sublatâ adgnationis & cognitionis differentia, atque cognati atque agnati succedunt secundum gradus prærogatiuam.

EX HOC tit. colliguntur 6. axiomata.

1 Cognatio parentum & liberorum incipit à primo gradu: transuersalium, à secundo. in princ.

2 Semper generata persona gradum adijcit, adeo ut tot sint gradus, quot sunt generationes personarum. §. haecenus.

3 Facilius est dicere cognati gradum, quam cognationis nomen: quia multi cognati propriis nominibus carent, & necessitudo per circumlocutionem significantur, ut fratris filius, fratris nepos. d. §. haecenus.

4 Veritas magis oculata fide, quam per aures animis hominū infigitur. §. sed cū magis.

5 Nulla antiqua lege seruilis cognatio computabatur. §. illud. praterquam cum agebatur de nupt. contrahēdis. §. de nupt. §. illud.

6 In successione ab intestato maior ratio habetur ordinis, quam gradus. §. ult.

De successione libertorum.

TIT. VII.

QUicumque exposita sunt à titulo de testamentis ad hunc usque locum, ea pertinent ad successionem hominum ingenuorum vel ex testamento, vel ab intestato: hic autem titulus est de successione in bonis libertorum. nam successio libertorum in hac rubrica dicitur ea, qua succeditur libertis, non qua liberti succedunt. ¶ Primo Inp. docet, qui succedant libertis. ubi declarat quatuor iura. Primum ius in prin. tit. est lex xij. tab. quo iure patronus liberto intestato succedit: sed aduersus testamentum liberti, in quo alij heredes scripti sunt, nihil iuris habet.

Princ.

bet. Quod dixi patronum ab intestato succedere, sic intelligendum est, ut dicatur succedere tamquam legitimus heres in secundo ordine: id est, post suos heredes. * Secundum in §. 1. est ius prætorium: quo iure patronus non succedit, si libertus filium naturalem reliquerit: succedit autem ex sem. sic, si reliquerit filium adoptivum. item contra testamentum liberti, in quo alij quam filij naturales sint heredes scripti, habet dimidiam partem hereditatis per bonorum possessionem contra tabulas. * Tertium ius est lex Papia in §. postea. cuius iuris summa hæc est: Si libertus sit centenarius, id est, habeat 100. millia sestertium, seu (quod idem valet) 100. sestertia in bonis, & pauciores relinquat quam tres liberos, tunc patrono in hereditate liberti pars virilis debetur. Quare si libertus duos filios relinquat, patrono tertia pars debetur, si unum, dimidia, quemadmodum & tunc accidit, cum libertus sine liberis testatus decessit. Dixi testatus, & ita in contextu lego cum Theophilo, & Cuiacio: quia cum libertus sine liberis intestatus decessit, patronus non ex dimidia parte, sed ex asse fit heres. D. de bon. libert. l. liberto 17. & de suis & legit. l. 3. in pr. Sestertius est quarta pars denarii: valet enim duos asses cum dimidio, unde dicitur sestertius, quasi semis tertius, quia scilicet valet duos asses integros, & tertium dimidiatum. sestertium autem valet mille sestertios. * Quartum ips in §. sed nostra. est constitutio Iustiniani, quæ est l. ult. C. de iu. patrona. cuius summa continetur quinque regulis, I. Centenarius dicitur, non qui habet centum sestertia, seu centum mil-

§ 1.

§. postea.

§. sed nostra.

lia sestertium, sed qui habet centum aureos. Aureus autem Iustinianicus est septuagesima secunda pars libræ. & valet sestertios 66. cum duobus trientibus. II. Liberto intestato defuncto succeditur hoc ordine: primum vocantur liberi ipsius liberti: deinde fratres eius & parentes: tertio loco patronus: postea liberi ipsius patroni usque ad quintum gradum: tandem qui ex transverso coniuncti sunt patrono, similiter quintum usque ad gradum. III. Sive liberi ipsius patroni, sive transversales succedant, tantum proximiores succedunt, & quidem in capita, non in stirpes, cessante omni iure representationis. IV. Patronus per bonorum possessionem contra tabulas tertiam partem hereditatis aufert heredi scripto à liberto, si libertus sit maior centenatio, & proprii liberi ei non succedant. V. Liberi patronorum, vel libertorum in hoc tractatu intelliguntur, qui sunt naturales, quamvis dati in adoptionem: non adoptivi, qui licet in potestate adoptantis sint, tamen pro extraneis habentur. ¶ *§. vii.* Secundo in §. vii. docet, quibus libertis succedatur: & repetit, quod traditum fuit in §. vii. §. de libert. sublatam esse differentiam inter libertinos: quia cum olim essent tria libertinorum genera, nempe ciues Romani, & Latini, & dediti, hodie sunt omnes ciues Romani: idcirco regulæ §. traditæ, in omnibus libertinis æquæ locum habent.

EX HOC tit. colliguntur duo axiomata.

1 Iniquum est, patrono filium liberti, non naturalem, sed adoptivum præferri in princ.

2 Omnes liberti sunt ciues Romani. §. vii.

De

De assignatione libertorum.

TIT. VIII.

QUOD superiori titulo dictum fuit, liberos patroni succedere libertis, recipit hoc loco limitationem: quia si patronus vni ex liberis suis libertum assignauerit, id est, attribuerit, (assignare enim libertum, est testificari, cuius ex liberis eum libertum esse velit. D. de verb. signifi. l. libertum. c. 7. Ille solus erit heres legitimus liberti. ¶ *Princ.* Imp. in primis tituli verbis docet hanc assignationem ex senatusconsulto receptam esse. ¶ Secundò in vers. vt post mortem. declarat effectum huius assignationis: quia ille solus inter liberos patroni libertis succedit, cui libertas fuit assignatus. ¶ Tertiò in §. 1. quaerit, quis assignari possit, ac docet assignari tam libertum, quam libertam. ¶ Quartò de persona cui assignatur, dat duas regulas. I. Nò solum assignatur filio, vel nepoti, sed etiam filiae, vel nepti: adeo vt neque sexus, neque gradus vlla ratio habeatur. d. §. 1. vers. & non tantum. * II. Regula est, §. *datur.* Assignari potest iis qui sunt in potestate, non liberis emancipatis, immò si is, cui patronus libertum assignauit, postea emancipetur, assignatio euanesceat. §. *datur.* Notanda est huius regulae exceptio: quia etsi non potest libertus assignari soli filio emancipato, tamen simul assignari potest duobus filiis, quorum alter sit integri iuris, alter emancipatus. quod enim emancipatus non potest habere per se, id merito fratris in

§. ult.

potestate constitutum cum quo est coniunctus, consequi potest, ff. h. t. vlt. 9. ¶ Quinto in §. ult. docet assignationem fieri tam in testamento, quam ab intestato. ¶ Sexto in vers. etiam. ostendit, quibuscumque verbis assignationem fieri posse. ¶ Si primò in vers. ex ipso. docet quo tempore, & quo iure assignatio recepta sit.

EX HOC ut colliguntur duo axiomata.

1 Quod peruenit ad eam causam, à quo incipere nō potest, extinguitur. Huius regulæ exemplum est hic in §. datu. vbi assignatio liberti facta filio integri iuris, per eius emancipationem perimitur, quia non potest emancipato assignari. Eiusdem regulæ exceptionē habuimus in §. ex contrario. §. de leg.

2 Interdum aliquis per alium consequitur quod per se consequi non potest. d. §. datu. Coniun. l. si pignore. 22 §. si pædo. D. de pign. act.

De bonorum possessionibus.

TIT. IX.

ABSOLUTVS est per multos titulos primus modus acquirendi per vniuersitatem, nempe hereditas: sequitur secundus modus non abissimilis, id est bonorum possessio. nam bonorum possessores vicem heredum obtinent. ff. h. t. vers. sed cum eis. adeo ut interdum appellentur heredes, ff. de condit. & demonst. l. in conditionibus. 19. §. si patronus. & de verb. sign. l. hereditatis. 136. ¶ Primò docet cur bonorum possessiones sint à prætore introductæ: quia posset

Princ

set alicui videri sufficere legitimam hereditatem. Itaque Imper. duas causas bonorum possessionis affert in princ. tit. Vna est, vt ius ciuile emenderetur: veluti cum prator dat bonorum possessionem contra tabulas testamenti, quod iure ciuili valet. Appellatione emendationis continetur etiam, quod prator supplet, & addit iuri ciuili, veluti cum ad successionem vocat cognatos, qui iure ciuili neglecti reperiuntur. Altera causa est, vt ius ciuile confirmetur: quia nostra interest habere plura remedia, & plures vias aliquid consequendi. verbi gratia sui heredes succedunt in primo ordine ex lege xij. tab. vel accipiunt iure pratorio bonorum possessionem vnde liberi. ¶ Secundo in vers. quos autem. declarat effectum bonorum possessionis: quia (vt paulò antè notauimus) bonorum possessor non est proprie heres, sed habetur loco heredis. ¶ Tertiò in vers. adhuc. docet multas esse bonorum possessiones. ¶ Quarto declarat §. i. singulas species. & cum omnis bonorū possessio vel sit ordinaria, vel extraordinaria, initium sumit ab ordinariis, de quibus duo iura proponit. Primum est ius verus in §. i. quo iure sunt decem bonorum possessiones ordinariæ, videlicet duæ ex testamento, & octo ab intestato. I. *contra tabulas*: quæ testamentum euertit, & iis datur, qui non sunt scripti heredes in testamento. Hanc inquit Imper. dari liberis præteritis in testamento paterno. Intellige præteritionem, quæ nō habetur pro exheredatione: alioquin cessat bonorū possessio cōtra tabulas, & agendū quærela inofficiosi testam. vt cum liberi à matre, vel auo materno sunt præteriti. s. de exheredat.

liber. §. ult. & D. de bon. poss. contra tab. l. 4.
 §. pen. Et adde quod datur etiam patronis
 contra testamentum liberti. §. de success. li-
 bert. §. qua de causa. necnō parenti contra
 tabulas filij vel nepotis, quem emancipavit.
 ff. si à paren. quis man. l. 1. II. *secundum ta-
 bulas*, quæ datur directæ scriptis hæredibus,
 et quod prætor in testamento scripturam re-
 quirat. *supr. de testam. §. sed prædicta. & §.
 seq.* Utiles autem datur hæredibus institutis
 in testamento nuncupatiuo. C. de bonor. poss.
 sec. tab. l. 2. quod testamentum valet iure
 civili. *supr. de testam. §. ult. III. Vnde liberi*,
 quæ ut & pleræque aliæ sumit appellationē
 à primis verbis edicti, ac datur liberis ab in-
 testato succedentibus. IV. *Vnde legitimi*, quæ
 datur hæredibus legitimis, veluti adgnatis.
 V. *vnde decem persona*, quæ competit decem
 personis in contextu enumeratis, ut patri,
 matri, &c. in bonis emancipati. nam iure
 civili emancipato succedebat is, qui eū ma-
 numiserat, quasi patronus. sed si continge-
 bat, ut extraneus manumisisset (id est, pater
 fiduciarius, cui pater naturalis filium suum
 vendiderat:) tunc prætor ei patri fiduciario
 præferebat defuncti patrem, vel matrem, vel
 ceteros in contextu nominatos. Sed hæc ho-
 norum possessio non potest hodie habere lo-
 cum: quia hodie nulli sunt patres fiduciarij,
 sed antiqua illa emancipandi formula per
 imaginarias vditiones ab aula recessit. *supr.*
quib. mod. ius pat. potest. solu. §. præterea.
 VI. *Vnde cognati*, de qua *supr.* satis superque
 dictum fuit. VII. *Tum quem ex familia*, per
 quam ad successionem vocantur qui sunt in
 familia patroni. VIII. *Vnde patroni*, &c. Di-
 ces,

ces, quomodo patronus vocatur post eos qui sunt in familia ipsius patroni? Respondeo cum Theoph. patronos bis vocari ad successionem, nam quarta bonorum possessio, unde legitimi eis competit, & per eam præferuntur iis qui sunt in familia, sed si eam amiserint, ut lapsu temporis, de quo dicitur in §. & si intra. poterunt hanc octauam petere: nec possunt conqueri quod postponentur iis, qui sunt in familia; quia hoc ipsorum culpa evenit, eo quod antecedentem bonorum possessionem petere neglexerunt. IX. Unde vir & uxor. per quam uxor marito, vel maritus uxori succedit. X. Unde cognati manumissoris, quæ cognatis patroni competit. ¶ Secundum §. sed eas. est ius nouum in §. sed eas. ubi Imp. quatuor bonorum possessiones tollit, tamquam superfluas, nimirum, unde decem persona, & tu quem ex familia, & unde patroni, & unde cognati manumissoris. reliquas verò, tamquam utiles, admittit & probat. Hæc omnia dicta sunt de bonorum possessionibus ordinariis, id est, quæ certo ordine deferuntur. ¶ Postea in §. septima. subiicitur bonorum possessio extraordinaria, id est, quæ non habet certum locum, nec refertur inter bonorum possessiones ex testamento, vel ab intestato, sed generaliter iis à prætore promittitur, quibus lege, vel Senatusconsulto, vel constitutione principis deferatur. ¶ Quinto loquitur de tempore petendæ bonorum possessionis: de quo tres quæstiones occurrunt. I. Quæstio est, intra quod tempus petenda sit bonorum possessio. II. Quis sit effectus, si intra illud tempus non petatur. III. Quomodo hoc tempus computetur, id est, utrum sit continuum, an

utile. Est autē tempus continuum, quod cō-
tinue currit omnibus diebus indistinctē
enumeratis, etiam si sint dies feriati. utile au-
tem est, cum ij tantum dies computantur,
quibus aliquid fieri potuit, putā quibus po-
tuit litigari, vel bonorum possessio peri, vel
aliquid aliud fieri pro subiecto argumento.

§. cum
igitur.

* Ad primam quæstionem respondet Imp. in
§. cum igitur. liberis & parentibus annum
tribui ad petendam bonorum possessionem,
ceteris autem personis dari centum dies.
Rationem huius edicti affert Imperator: quia
nisi certum tempus hæredi præstatur ad
successionem amplectendam vel amittendam,
alterum duorum incommodorum accidet, ut
vel creditores diu impediātur ius suū perse-
qui, cum iacente hæreditate nemo sit, quem
conuenire possint: vel mittantur in possessio-
nem bonorum hæreditariorum, quod durum
est, nec facile concedi debet. Nota in si. huius
§. aut delenda esse illa verba *adonatis, vel co-
gnatis*, aut cum Theoph. addendum *vel ex-
traneis*: sed malim ea verba deleri: quia à qui-
busdam manuscriptis absunt. & generaliter
omnes alie personæ, præter liberos & paren-
tes, habent centum dies.

§. et si in-
tra.

* Ad secundam quæ-
stionem respondet in §. et si intra. per distin-
ctionē, aut enim is cui bonorum possessio de-
fertur, voluntatē suam non patefacit, aut bo-
norū possessionē sibi delatā repudiat. Priori
casu expectatur lapsus totius temporis, intra
quod bonorū possessio peri potest, & eo tēpo-
re elapso, si alij sint in eodem gradu, eis ac-
crescit portio omittentis bonorū possessio-
nem. si verò nulli sint in eodem gradu, tunc
bonorū possessio sequentibus defertur secun-
dum

dum eum ordinem, quo honorum possessiones propositæ fuerunt in §. sed eas. & §. seq. Vbi notandum, inter ceteros ipsum quoque, qui exclusus est, admitti. verbi gratiâ filius amissa bonorum possessione; unde liberi, potest petere unde leg. tim. & hac quoq; amissa, potest petere unde cognati. D. de success. edic. l. 1. §. sed videndum. Posteriori casu non expectamus lapsum temporis, sed statim ac aliquis bonorum possessionem repudiavit, aliis accrescit, vel deferatur. * Ad tertiâ quæstionem respondet in §. pen. tempus petendæ bonorū possessionis esse vtile, non continuum, id est, eos dies tantum computari, quibus bonorum possessio peti potest ff. qui ordo. in bon. poss. ferul. 2. ¶ Sexto in §. ult. docet, quomodo bonorū possessio peti possit: & ait non esse opus ut aliquis pro ea petenda curet, id est, sit sollicitus, quia non est opus solemnī petitione, quæ olim requirebatur. C. Comm. de success. l. 1. & 2. sed sufficit quocumque modo voluntatem ostendere amplectendæ bonorū possessionis. Ex hoc titulo colliguntur septem axiomata.

1 Prætor ius civile modò corrigat, modò supplet, modò confirmat. in princ.

2 Hæres non fit à prætore, sed à lege, vel aliam iuris civilis partem, quæ vim legis habeat. vel quos autem.

3 Bonorum possessor vicem hæredis obtinet. d. vel quos autem. Coniun. l. 2. D. de bonor. possessor. l. 1. §. 1.

4 Ius succedendi non est restringendum, sed dilatandum. vel adhuc.

5 Creditorum actiones non sunt diu differenda. §. cum igitur.

6 Creditores non sunt facile mittendi in possessionem bonorum debitoris licet defuncti. d. §. cum igitur.

7 Tempus petendæ bonorum possessionis est utile, non continuum. §. pen.

De acquisitione per adrogationem.

T I T. X.

Expositi sunt duo modi acquirendi per vniuersitatem, hæreditas, & bonorum possessio: sequitur tertius modus, nimirum acquisitio per arrogationem. Tres namque sunt arrogationis effectus. Vnus in persona arrogati spectatur, qui subiicitur potestati arrogatoris. §. de adopt. §. pen. Alter ad arrogati liberos pertinet, qui transunt in potestatem arrogatoris, quasi nepotes. §. de adoption. §. penultim. Tertius in rebus cernitur: quia res adrogati acquiruntur arrogatori, ut hoc titulus declarat. ¶ Primò Imp. nectit hunc titulum cum præcedentibus. ¶ Secundò in vers. quæ nec declarat originem huius acquisitionis, quæ moribus introducta est, non scripto iure. ¶ Tertiò docet, quænam res ita acquirantur aut iure veteri, aut iure nouo. Ius vetus explicatur in §. 1. ubi datur regula, quod omnes res siue corporales siue incorporales adrogatori acquiruntur pleno iure: id est, plenum dominium, non tantum nuda proprietas, nec tantum usus-fructus arrogatori acquiritur. Additur exceptio earum rerum, quæ per capitis deminu-

Princ.

tionem, id est, per adrogationem pereunt. quod enim perit, alicui quæri non potest. Harum rerum exempla aliquot subicit. Primum exemptum sunt operæ. Nota I. Operas definiri diurnum officium. ff. de oper. libert. l. 1. Nota II. Operas deberi vel à libertis, vt in d. t. de oper. libert. vel à seruis, vt in titul. de oper. seru. non ab hominibus ingenuis. ff. de fideiuss. l. si quis. § 6. in princip. hoc autem loco intelligere oportet operas liberto- rum, non seruorum: quandoquidem Impe- rat operas per capitis diminutionem interi- re: operæ autem seruiles capitis diminutio- ne non pereunt. ff. de oper. seru. l. 2. & de v- usufruct. leg. 2. Nota III. alias esse operas artificiales, aliàs officiales. ff. de condiçt. in- deb. l. si non sortem. 2 §. libertus. Iusti- nianum autem in præsentia loqui de operis officialibus, non de artificialibus: quoniam artificiales cuicumque deberi, & ad quem- cumque transferri possunt: officiales autem soli patrono debentur. non alijs: proinde nõ possunt arrogatori acquiri. ff. de oper. libert. l. fabriles. 6. l. operæ. 9. Secundum exem- plum est ius agnationis. vide suprà de le- gitim. adgnat. §. ult. Addit Imp. vsum & usufructum olim fuisse in harum rerum numero, quæ minima capitis diminutione pereunt: hodie verò manere etiam post ca- pitis diminutionem. suprà de usufruct. §. ult.

¶ Ius nouum subicitur in §. nunc autem. §. nunc ubi constituitur, vt arrogatori non quæra- tur plenum ius, sicut olim, sed tantum v- usufructus; mortuo autem filio arrogato et- iam dominium acquiratur arrogatori, nisi su- persint aliæ personæ, quæ arrogatori præse-

§. ult.

rantur ex Iustiniani constitutione, quæ de-
sideratur. Probabile autem est intelligi libe-
ros & fratres arrogati, argum. l. ult. C. com-
mu. de success. Sed nou. si iure fratres ex
utroque parente coniuncti, ac talium fratrū
filij simul cum parentibus succedunt. Nouel.
118. c. 2. & Nou. 127. c. 1. ¶ Quare in §. ult.
declarat effectū dictæ acquisitionis. cum enim
bona arrogati trāferantur ad arrogatorem,
consequens est, ut etiam res alienum ad eum
aliquo modo transferatur: quamvis ex con-
tractu arrogati non teneatur ipso iure, id est,
non teneatur iure ciuili, tamen nomine filij
arrogati conueniri potest. Nota, hoc ca-
su creditores, qui cum arrogato contraxerant
ante arrogationem, posse agere vel contra ip-
sum arrogatū ex edicto de capite minutis. D.
de cap. min. l. 2. §. 1. vel contra patrem qui
arrogauit. hic autem conueniri potest, vel
quasi defensor filij, vel de peculio. D. de pact.
l. acquir. 19. §. 1. & l. seq. quasi defensor fi-
lij in solidum conuenitur: & si nolit eum de-
fendere, creditores mittentur in possessionem
bonorum, quæ arrogatus ad arrogatorem
transtulit, ut hoc loco Iustinianus docet: A-
ctione etiam de peculio conueniri posse cō-
stat. D. de adopt. l. pen. & de pec. l. in arro-
gatorem. 42. quæ non est in solidum, sed pro
peculij quantitate. J. de actionib. §. sunt præ-
terea. & hac actione dici potest conueniri
suo nomine. D. de pecun. constit. l. 1. §. ult.
& de solut. l. si ita stipulatus. §. 9. quia hæc
datur in patrem, non in filium. dici etiam
potest conueniri nomine filij. D. quib. ex caus.
in posses. eat. l. 7. §. si quis actione. quatenus nō
ex suo, sed ex filij contractu conuenitur. Sed

verba contextus ostendunt Iustinianum hic loqui de actione, qua arrogator, non de peculio, sed filij nomine convenitur, ut vel filium defendere, vel missionem in herorum, quae ad arrogatum perturbant, possessionem patris cogatur.

§. X H O C tit. colliguntur tria axiomata.

1 Operatum officialium obligatio est personalis, quae personam non egreditur. §. 1.

2 Ius adgnationis minima capitis deminutione perit. d. §. 1. Coniun. §. ult. §. de legit. adgn. tute.

3 Filij arrogui comparantur filiis naturalibus. §. nunc autem. Coniun. §. in plurimis §. de adopt. & §. adoptiui. §. de exher. liber.

*De eo cui libertatis causa bona
addicuntur.*

T I T. XI.

HOc titulo declaratur quartus modus acquirendi per vniuersitatem, cum defuncti bona, nemine hereditatem vel bonorum possessionem admittente, attribuuntur libertatis causa, id est, attribuuntur ei, qui cauet se libertates in testamento vel codicillis relictas praestaturum, dummodo etiam caueat de debito creditoribus hereditariis in solidum soluendo. Haec addictio fit per iudicem competentem. §. hoc tit. §. 1. Is autem, cui bona addicta sunt, assimilatur bonorum possessori. D. de fidecommis. hered. l. 4. §. 1. Is autem. ¶ Primo Imper. nectit hunc. *Princ.*
citu

titulum cum precedentibus, & proponit
 summam rescripti D. Marci, quo rescripto
 hic modus acquirendi introductus est. ostendit
 ergo is, qui libertatem in testamento ac-
 ceperunt, id est, quibus testator libertatem
 reliquit, bona defuncti addici, si ex eo testa-
 mento nemo adeat hereditatem. Nota I. Bo-
 na posse addici, non solum iis, quibus liber-
 tas relicta est, sed etiam aliis legatariis & fi-
 deicommissariis: immo etiam extraneis, qui
 non sunt nominati in testamento. C. de tes-
 tam. inarum. l. ult. in princ. Nota II. Non
 solum iis posse bona addici, quibus in testa-
 mento libertas relicta est, sed etiam iis qui-
 bus relicta est in codicillis j. hoc tit. §. in pri-
 mis. Nota III. Non solum opus esse, ut ne-
 mo hereditatem adiuerit, sed etiam ut ne-
 mo bonorum possessionem perierit, & ge-
 neraliter ut nullus sit successor ex testamen-
 to, vel ab intestato. j. §. 1. ¶ Secundò in d.
 §. 1. proponit verba dicti rescripti, cuius tres
 sunt partes. Prima pars ostendit, quamam
 requirantur, ut alicui bona addici possint. &
 inter cetera requirit, ut is, qui bona sibi ad-
 dici postulat, idonee, id est, satisfactò caueat
 de solido creditoribus hereditariis (id est, vni
 nomine omnium. D. de fideicommiss. libert.
 l. 4. §. creditoribus.) soluendo, id est, de sor-
 te & vfuris. dict. l. 4. §. de solido. Secunda
 pars in versic. & ij. declarat illius additionis
 effectum. Tertia pars in versic. & ne huius.
 producit supra dicta ad fiscum, si fiscus petat
 bona sibi addici. ¶ Tertiò in §. hoc rescrip-
 to. utilitatem ostendit dicti rescripti in quo
 spectatur fauor tam eorum, quibus libertates
 relictae sunt, ut ad libertatem peruenire pos-
 sint

§. 1.

§. hoc re-
scripto.

sint, quàm ipsius defuncti, ne eius bona à creditoribus distrahantur. ¶ Quarto docet, § in pri-

quibus casibus hæc bonorum addictio locum mis.

habeat. ubi dat aliquot regulas. I. Hæc ad-

dictio locum habet siue libertates relictæ sint

in testamento, siue in codicillis ex testamen-

to factis, siue in codicillis ab intestato factis.

§. in primis. Quoniam autem verba huius

§. non carent obscuritate: ut ea tollatur, no-

ta primo in versie. quid ergo. pro, an fauor,

auctoribus libris scriptis legendum fauor, de-

leta particula an. Nota secundò, pro inte-

status, legendum testatus, ut Theophilus le-

git. & in vet. libris scriptum est. sensus enim

totius §. est, bona addici posse tribus casibus.

Vnus est, cum libertates datæ sunt in testa-

mento. alter est in vers. quid ergo. cum liber-

tates relictæ sunt in codicillis ab intestato

factis. Tertius casus est in vers. certè. cum

libertates relictæ sunt in codicillis à testatore

factis. * II. Additioni bonorum est locus § tunc.

ita demum, si certum sit nullum successorem

existere. §. tunc. Nota, particulam enim in

princ. huius §. deledam esse, quæ rectè ab-

est à libris manuscriptis. * III. Si minor he-

rès institutus abstineat hereditate, bona ad-

dicti possunt libertatum conservandarum cau-

sâ: & si postea minor restituatur, ut heredi-

tatem accipiat, datæ libertates non reuocan-

tur. §. si is qui. quia regulariter & in vniuer-

sam non datur restitutio contra libertates,

quæ semel competierunt. §. qui & ex quib.

caus. man. non poss. §. semel. & D. de min.

l. si ex causa. §. ult. & to. tit. Cod. si aduers.

libert. * IV. Si nullæ libertates datæ sint, §. pen.

non admittitur bonorum addictio. §. pen. in

prin.

§. ult.

prin. V. Si libertates inter viuos datae sint, bona addici possunt, ne hæc libertates retraherentur, quasi datae in fraudem creditorum. dict. 1. penultim. versicul. quid ergo. * Sunt & aliæ regulæ, quas Imper. non refert hoc loco, sed ex sua constituit. peti iubet in §. ultim. id est, ex l. ultim. Cod. de testament. manum.

EX HOC tit. colliguntur tria axiomata.

1 Libertas præfertur commodo pecuniario. §. 1. Coniun. §. ante heredis. §. de legat.

2 Libertas, quæ semel competit, non reuocatur. §. si is qui. Coniun. §. semel. §. qui & ex quib. caus. man. non pos. & l. si ex caus. 9. §. ult. D. de minor. & tot. tit. C. si adu. libert.

3 Cessante causa, cessat effectus. §. pen.

*De successione sublati, qua fiebat
per bonorum venditionem, & ex
senatusconsulto Claudiano.*

TIT. XII.

PRÆTER quatuor modos acquirendi per vniuersitatem hætenus expositos, erant olim alij duo, qui hoc titulo proponuntur, quamuis non sint amplius in usu. Primus est per bonorum emptionem, cum bona debitoris, qui non erat soluendo, solemniter distrahebantur. in princ. titul. Secundus erat ex senatusconsulto Claudiano, cum mulier seruo alieno miscbatur contra domini voluntatem. nam si post triam domini denunciationem nihilominus seruo

iungeretur, eiusdem domini serua fiebat,
& vniuersa eius bona domino acquireban-
tur. versic. erat. & C. de Senatusf. Claud. toll. l.
vn. Vlp. tit. i i.

De obligationibus.

TIT. XIII.

Iudicio petimus aut per rei vindicationem
res quæ sunt in nostro dominio, aut per
condictionem res nobis debitas. Hinc duo
sunt capita tractatus de reb. vnum de domi-
nio: alterum de obligatione. Dominium est
ius in re obligatio verò est ius ad rem. Quo-
niam igitur de rerum dominio hucusque di-
ctum fuit, meritò nunc agitur de obligatio-
nibus. ¶ Primò Imper. hunc tractatum pro-*inc.*
ponit in primis tituli verbis. ¶ Secundò in
vers. obligatio. definit obligationem, quam
inquit esse iuris vinculum, quo necessitate
adstringimur alicuius rei soluendæ secun-
dum nostræ ciuitatis iura. Nota I. hic de-
finiri civilem obligationem, non naturalem,
quæ minus propriè dicitur obligatio. ff. de
fideiussor. l. si fideiussor. i 6. §. naturales. id-
circo ait, *secundum nostræ ciuitatis iura.* No-
ta II. obligationem dici iuris vinculum,
quamuis propriè loquendo nō sit vinculum,
sed effectus vinculi. iuris enim vinculum est
contractus vel quasi cōtractus, vel delictum,
vel quasi delictum: obligatio verò est de-
uinctio quæ per hæc vincula fit. his enim
vinculis, id est, contractibus, aut delictis, quo-
dammodò ligamur, & creditoribus nostris
deuin

deuincti sumus. Nota III. necessitatem, qua obligatio astringit, esse multiplicem: alia namque est atctior & validior, alia leuior & infirmior: quandoquidem alij tenentur precise aliquid dare vel facere, alij per aliquam exceptionem possunt hanc soluendi necessitatem vitare. Nota IV. vi obligationis aliquam rem soluendam esse, non quia res illa fit per obligationem affecta, sed quia persona debitoris ad eam rem soluendam est obligata. Nota V. aliquam rem esse soluendam, vel quia danda est, vel quia facienda, vel quia prestanda. ff. hoc titulo l. 3. Datur res, cum eius dominium in accipientem transfertur. Instit. de actionib. §. sic itaque. vt in mutuo. infra tit. prox. in princ. Fit, veluti cum fit insula, aut alia res, quæ non erat. Præstari dicitur, cum sine translatione dominij traditur, vt in commodato. Sic igitur sunt tria membra: dare, facere, præstare. interdum ponuntur tantum duo membradatio seu res, & factum, infra de verbor. oblig. in princ. & §. vi. tuncque dandi vocabulum accipitur latius, vt complectatur etiam præstationem, seu traditionem sine translatione dominij.

¶ Tercio subiicit obligationum diuisiones sumptas à causa efficienti. Prima diuisio (quam summam vocat, id est; maximam, vt exposui. §. de iure person. in princ.) est in §. i. in quo dictæ obligationes diuiduntur in ciuiles, & prætorias siue honorarias. Nota I. verbum, *ciuile*, esse homonymum. quandoque enim opponitur prætorio: atque ita dicimus alias esse ciuiles obligationes, alias prætorias. interdum opponitur naturali: in qua significatione omnes obligationes, de qui

quibus huc agitur sunt civiles. iam enim monui naturales prætermitti. Ego obligatio civilis, id est, non naturalis, dividitur in civilem & prætoriam. Sic idem est nomen generis & speciei, ut in multis iuris partibus contingit. Nota II. civiles obligationes appellari non solum eas, quæ iure civili sunt constitutæ, ut ex stipulatione; sed etiam eas, quæ iure gentium introductæ, & iure civili comprobatæ sunt, ut ex empto vendito, ex locato conducto, ex mutuo, deposito, commodato: quia ius civile ita eas confirmat, ut inde civiles actiones det. prætoriam autem dicuntur ex tantum, quas prætor introduxit. nam quæ iure civili constitutæ, & iure prætorio comprobatæ sunt, non dicuntur obligationes prætoriam, sed civiles: quia ex eis prætor non dat prætorias, sed civiles actiones. alioquin omnes obligationes essent prætoriam: quia prætor in edicto omnes actiones pollicetur, tam civiles, ut depositi, commodati, quam prætorias, ut in factum, de pecunia constituta, & alias plurimas. Nota III. appellatione obligationum prætoriarum contineri etiam ædilitias. §. de diuis. stipul. §. prætoriam. non quasi ædiles à prætoribus non differant, sed quia sumitur appellatio à maiori parte. plurima namque sunt prætoriam edicta, pauca ædilitia, de quibus in tit. ff. de ædil. edict. ¶ Secunda diuisio §. sequens. est in §. sequens, quod omnis obligatio vel est ex contractu, vel ex quasi contractu, vel ex maleficio, vel ex quasi maleficio. Quidam putant esse aliquas obligationes, quæ ad nulum ex his quatuor membris referantur, propterea quod Iureconsultus in l. i. in prin. ff. h.

ff. h. t. scribit obligationes oriri vel ex contractibus, vel ex delictis, vel ex variis causarum figuris. Ego iis assentior qui varias causarum figuras eo loco accipiunt pro quasi contractibus, & quasi delictis, & omnino puto nullam esse obligationem, quæ non oriatur ex aliqua ex his quatuor causis. aut enim aliquid peccatum est. aut non. Si quid est peccati: vel admissum est dolo malo, & est delictum: vel culpam, & est quasi delictum. Si verò nihil sit peccati: aut nascitur obligatio ex mutuo consensu, cui ius vim pariendo actionis tribuit; & est contractus: aut deficit mutui consensus, ut in negotiis absentis gestis, & est quasi contractus: aut est mutui consensus inethicæ ad pariendo obligationem; tuncque est pactum nudum, quod hoc loco prætermittitur, quia loquimur in præsentia de civili obligatione, pacta autem nuda non pariunt civilem, sed tantum naturalem obligationem. ¶ Porro contractus subdividuntur in quatuor genera. aut enim re perficiuntur, aut verbis, aut literis, aut consensu. Nota I. Iustinianum hinc tantum loqui de contractibus nominatis, id est, ex quibus lex xij. tab. nominatim actionem dedit, alij sunt contractus innominati, nempe do ut des, do ut facias, facio ut des, facio ut facias, de quibus in l. §. ff. de præscript. verbis. Dicuntur autem innominati; quia lex xij. tab. nullam eorum mentionem fecit. quod autem actionem pariant, receptum est per interpretationem Iuriconsultorum, quatenus aliquo modo sunt similes contractibus nominatis. Nota II. omnes contractus innominatos re perfici. ff. de rer. permut. l. 1. §. item emptio. Nota III. cum dicimus contractum re perfici,

perfici, rei appellatione significati rei traditionem. exempli gratiâ non est emptio & venditio sine re quæ vaneat. ff. de contrahenda empt. l. 8. in princ. nihilominus tamen hic contractus non dicitur fieri re, sed consensu: quia ad perficiendam venditionem, & ut ex ea nascatur obligatio, non requiritur rei traditio, sed conuentio & consensus de re tradenda, Similiter cum dicimus contractum perfici verbis, aut literis, non excludimus omnino rem, quia omnis contractus est de re aliqua, sed tantum significamus, verba vel literas esse præcipuam partem illius contractus, atque eum contractum perfici sine rei traditione. Nota I V. cum dicimus aliquos contractus perfici consensu, ut venditionem & locationem, nos intelligere solum consensum: ut sensus sit hos contractus posse fieri sine rei traditione, sine verbis, sine literis, dummodo contrahentium consensus quocumque modo appareat. ceterum omnis contractus consensum requirit, nec est ullus contractus sine mutuo contrahentium consensu. ff. de pact. l. i. §. conuentionis. verbi adeo.

Quibus modis re contrahitur obligatio.

TIT. XIV.

Hic titulo non explicantur omnes obligationes, quæ ex re nascuntur, sed hæ tantum, quæ re contrahuntur, id est, quæ nascuntur ex contractu re celebrato. nam obligationes, quæ non ex contractibus, sed ex

aliis causis oriuntur, omnes ex re nascuntur, ut ex quasi contractu. §. hoc tit. §. 1. & §. de oblig. quæ quasi ex contr. §. item is. & ex delicto §. de oblig. quæ ex delicto nascuntur in princip. Porro cum alij sint contractus nominati, alij innominati, Imp. hoc loco loquitur tantum de contractibus nominatis, ut superiori titulo exposui. Hi contractus nominati, qui re perficiuntur, quatuor sunt: mutuum, commodatum, depositum, & pignus. Mutuum transfert rei dominium in accipientem. §. hoc tit. in princ. commodatum transfert usum. §. eod. §. item is cui depositum custodiam. §. eod. §. praterea. & ff. de pos. l. 1. in princ. pignus possessionem. ff. de pign. act. l. si rem alienam. §. §. proprie. Mutuum est contractus, quo datur quantitas, hac lege, ut res eiusdem generis & quantitatis reddatur. Commodatum est contractus, quo res ad certum usum gratis traditur. hac lege, ut eadem species finito usu restituatur. Depositum est contractus quo res gratis custodienda traditur, hac lege ut eadem species restituatur. Pignus est contractus, quo res traditur creditori, quo magis id, quod ei debetur, in tuto sit, hac lege ut soluto debito, vel si aliter creditori satisfactum fuerit, debitori restituatur. ¶ De mutuo tractatur in princ. tit. de quo hæc explicantur. I. Genus. nam mutuum refertur inter eos contractus, qui re perficiuntur. I. Materia, id est, quæ res mutuo dentur, non enim omnes res in mutuum cadunt, sed ex tantum, quæ à Doct. vocantur fungibiles, id est, quæ numero, pondere, vel mensura constant. cuiusmodi sunt vinum, oleum, frum-

Princ.

men

mentum, pecunia numerata, & id generis ce-
tera: hæ namque res dicuntur recipere fun-
ctionem, id est usum in genere suo. ff. de
reb. cred. l. 2. §. 1. ut puta si tibi dem mutuo
decem aureos: in hac obligatione non spe-
ctatur aurum, nec certum corpus, sed quan-
titas, seu numerus: adeo ut nihil referat,
utrum tibi offeras decem aureos, an eandem
quantitatem in alia moneta, puta 30. fran-
cos. Si quis quaerat, quoniam consent nu-
mero, vel pondere, vel mensurâ respon-
debo, usum spectandum esse: alioquin
omnes res numerari possunt, proinde om-
nes dicerentur numero constare. item res
numero constantes, ut pecuniam numera-
tam possumus appendere, vel metiri. prete-
rea eadem res, ut oleum alibi appenditur,
alibi ad mensuram venditur. ergo ubi pon-
dere, hic mensurâ constat. III. Forma, ad
quam tria referuntur. Vnam est, ut res, quæ
in mutuum venit, numeretur, aut mensu-
retur, aut appendatur: alioquin non erit
verum mutuum, sed contractus innomina-
tus. Intellige rem numero constantem nu-
merari: vel mensurâ constantem mensurari:
vel pondere constantem appendi, ut verum
mutuum dicatur. verbi grat. si tibi in mutuo
dem vinum ad pondus, aut nummos ad men-
suram, non est proprie mutuum, sed contra-
ctus innominatus. Altera est, ut hæ res den-
tur, id est, ut earum dominium in accipien-
tem transferatur: quia non est mutuum, ni-
si fiat de meo tuum ff. de reb. cred. dicta. l. 2.
§. appellata. Atque hoc est proprium mutui.
Sed cum proprium aliquod dicatur vel om-
nino & simpliciter, ut aptius lo ad rite

dum est hominis propria; vel per comparationem cum altero, ut hominis proprium est esse bipedem, ad differentiam animalium quadrupedum. Topic. lib. 5. cap. 1. intellige hoc esse proprium mutui, non simpliciter, sed respectu aliorum contractuum nominatorum. quamvis enim ex multis causis dominium transferatur, ut donatione, & contractu innominato do ut des: tamen nullus est contractus nominatus, præter mutuum, qui dominium transferat. Tertium est, ut res detur hac lege seu conditione, ut aliquo tempore idem restituatur, id est, non eadem species, sed idem genus: adeo ut res mutuo data, & res quæ solui debet, sint eiusdem naturæ seu generis, & eiusdem quantitatis, & eiusdem qualitatis seu bonitatis. verbi gratiâ, mutuo tibi do amphoram vini Campani optimi, nõ ut reddas frumentum, vel pecuniam, sed vinum: nec plus, aut minus, quàm tibi dedi, sed ut reddas amphoram vini Campani optimi. Notandum est, ex pacto fieri posse, ut minus reddatur, quàm datum sit, quia pro parte est mutuum, pro parte donatio: pacto autem fieri non posse, ut plus debeatur quàm datum sit; quia obligatio re contrahi non potest, ultra id quod datum est. ff. de pact. l. si tibi. 17. in princip. & de reb. cred. l. rogasti. 11. §. 1. Rursus pacto quidem fieri potest ut aliud genus debeatur, veluti ut pro frumento dato debeatur vinum: sed tunc est contractus innominatus, non mutuum. IV. Etymologia. dicitur enim mutuum, quia fit de meo tuum, id est, quia transfertur dominium in accipientem, ut paulò ante exposui V. Effectus. nam ex hoc mutui contractu nasci-

nascitur actio, quæ vocatur certi condictio. Notandum est, Doct. vulgò duas facere certi condictiones: alteram generalem, quæ datur ex variis causis: alteram specialem, quæ datur ex mutuo. Ego iis assentior, qui putant vnam esse certi condictionem generalem, tam ex mutuo, quàm ex aliis quibuscumque causis, ex quibus certum petitur, competentem. ff. de rebus credit. l. certi. 9. ¶ Post hæc in §. 1. agitur de solutione indebiti: non quia sit contractus: sed quia est similis mutuo. hoc igitur loco declarantur similitudines & discrimen inter mutuum & solutionem indebiti. Similitudines sunt tres. I. Vtroque casu nascitur obligatio ex re, id est, ex mutui numeratione, vel ex indebiti solutione. Notandum est, nos loqui de solutione per errorem facta, ut Iustin. in contextu disertè notat: propterea quòd is, qui sciens prudens soluit quod non debet, non obligat accipientem ad restituendum, quod accipit: quia videtur ei donare. ff. de diu. reg. iur. l. cuius. 53. Rursus cum alius sit error facti, veluti si quis putet pecuniam à se legatam esse, quæ non sit legata: alius error iuris, veluti si quis putet deberi legatum ex testamento imperfecto: in præsentia intelligimus errorem facti. talis enim error soluentem excusat, eique soluta pecunie repetitionem tribuit. qui verò per errorem iuris soluit indebitum, repetere non potest. C. de iur. & fact. ignor. l. cum quis. 10. & ad leg. Falc. l. error. 9. II. Ex vtraque causa datur certi condictio ad repetendum quod datum est. I I I. Qui non possunt obligari ex

§ I.

mutuo, ut populus. sine tutore, similiter non obligantur ad restituendum quod indebitè acceperunt, nisi scilicet et populus factus sit locupletior. nam generaliter ne locupletetur cum iactura alterius, pupillus sine tutore obligatur, & ex constitutione diui Pij conueniri potest, in quacumque factus est locupletior. ff. commodat. l. 3. in princ. & de auct. tut. l. 5. in princ. cum similib. Differentiæ sunt quatuor, quarum prima sola in contextu proponitur. I. Mutuum est verus contractus, solutio indebiti est potius distractus, & inter quasi contractus numeratur. ff. de obl. quæ quasi ex contr. §. item is. II. Mutuo dantur ea tantum res, quæ numero, pondere, vel mensurâ constant, ut §. expensum fuit: indebitè autem solui possunt quæcumque res, ut pecunia. ff. de condict. indeb. l. si pœne, 19. §. si falso. & §. vir. & seruus. ead. l. §. si put. & res incorporales. ff. eod. l. si fundi. 12. III. Actio ex mutuo semper est certi condictio, ut dictum fuit in fine principij; quia semper certum est, quod mutuo datur: sed condictio indebiti interdum est condictio incerti, videlicet cum res incerta soluta est, veluti res incorporalis. ff. de condict. indeb. l. indebiti. 15. §. 1. l. sed & si 22. §. 1. IV. Ratio iuris dat actionem ex mutuo. naturalis autem requiritur dat condictionem indebiti. D. de oblig. l. nam hoc natura 14. contra rationem stricti iuris. D. de reb. cred. l. non omnis. 19. in pr. ¶ *Item is.* De commodato agitur in §. item is. ubi declarat Imp. huius contractus genus, effectus, & proprietatem quandam, per quam ab usu rei locatio distinguitur, licet utroque modo usus rei concedatur. Ad genus quod attinet, inter

cos contractus refertur, qui re perficiuntur. De effectu huius contractus quatuor notantur. I. Ex hoc contractu datur commodatori actio commodati adversus commodatarium, ut finito usu cogatur rem restituere. Hæc est commodati actio directa. Alia est actio contraria, quæ datur commodatario contra commodatorem, vel ad recipiendâs impensas necessarias, siue utiles in rem commodatam factas; vel ut consequatur quod sit interit si damnum ex eo passus sit. Item si commodata sit res vitiosa, puta cura corruptum est vinum quod positum fuit in vase vitioso. ff. commodat. l. in reb. 18. §. pen. II. Per hoc contractum usus rei transfertur ad commodatarium, non etiam dominium, ut in mutuo fieri diximus. III. Commodatarius tenetur reddere eandem speciem; id est idem corpus, quod accepit, idque non deterioratum. Deo. l. 3. §. 1. & hac quoque ratione distinguitur à mutuo, propterea quod is qui mutuum accepit, non tenetur reddere eandem speciem, sed idem genus, ut in pr. tit. exposuimus fuit. IV. Commodatarius in re commodata custodienda præstare debet diligentiam exactâ; ut inquit Imp. in vers. ar. is, qui vinum autem maiorem aut casus fortuitos non præstare veluti si hostium aut latronum impem rem amiserit, non tenetur. Quod dictum est de exacta diligentia, sic debet accipi, ut exacta accipiatur pro exactissima. cum enim hic contractus commodatarij gratia celebretur, multo summam diligentiam præstare debet. ff. eo. l. in reb. in pr. & de obl. & act. l. 1. §. & ille. Obiter nota, nomen superlativum contineri sub positiuo, quasi speciem sub genere quod

enim est optimum, recte appellatur bonum
ff. de verb. obl. l. vbi. 75. §. vique. atque ita
 hoc loco exactissima diligentia videtur ex-
 acta. Est autem exactissima diligentia, quam
 diligentissimi patres familiarum, quales pau-
 ci reperiuntur, adhibere solent. exacta vero
 dicitur, quam vulgò multi adhibent, qui ha-
 bentur pro diligentibus patribus familiarum
 quòd si hac sit minor diligentia, tunc non
 dicitur diligentia exacta, sed levis. Hæc di-
 cta sunt de effectu. Proprietas autem, qua
 commendatum ab usu rei locato se iungitur,
 est, quòd commodatum est gratuitum, in lo-
 catione autem merces interuenit. Adde quòd
 Omne commo- datum re contrahitur, ut s.
 dictum fuit: Omnis autem locatio consensu
 perficitur *§. de oblig. ex consen. in princip.*
 Nota. hic considerari posse quatuor casus. I.
 Cum tibi concedo ut re mea utaris non ad
 certum usum, sed ut possim repetere quando-
 cumque velim, & ut totum à mea voluntate
 pendeat, non est contractus, sed preca-
 rium. II. Cum rem tibi gratis concedo ad
 certum usum, est commodatum. III. Cum
 tibi rem utendam do certa mercede, est lo-
 catio & conductio. IV. Si tibi rem uten-
 dam dem incerta mercede, id est, tantum ac-
 cepturus, quantum postea nobis videbitur,
 vel inuicem à te consecuturus aliquod com-
 modum, quod non potest vocari merces,
 quia non consistit in pecuniis putà commo-
 dem tibi hodie meum equum, ut tu inui-
 cem cras mihi commodes tuum: tunc est
 contractus innominatus. *§. de locat. & con-*
ducta §. præterea. ¶ De deposito agitur in
§. præterea. cuius contractus Imp. declarat
 genus,

§. præter-

ea

genus, & effectus. Genus idem est, quod superiorum contractuum. nam et a depositum se perficitur, id est, rei traditione. De effectibus varia notantur. I. Depositarius tenetur actione depositi. Intellige actionem directam, per quam cogitur re deposito acceptam restituere. & adde actionem depositi contrariam, per quam depositarius ab eo qui deposuit, impensas recipit, in rem depositam recte factas. II. Depositarius tenetur reddere eandem rem, id est eandem speciem, seu corpus. III. Tenetur tantum de dolo. sub. & lata culpa, quæ dolo copuratur. ff. de pos. l. quod Nerva. 3. 2. culpæ autem nomine non tenetur, id est, si re negligenter custoditam amiserit, eo nomine conveniri non potest. Lata culpam committit, qui est negligens. Simus, ita ut alij non soleant esse ita negligentes. Levis culpam committit, qui est negligens. Levis nam autem, qui est quidem diligens, sed minus quam debeat, id est, qui adhibet diligentiam exactam, eo casu quo tenetur adhibere diligentiam exactissimam. ¶ De pignore differitur in § ult. ubi similiter explicatur genus, & tres effectus. Genus idem est, quod supra. nam pignus quoque re contrahitur. De effectibus hæc notantur. I. Creditor tenetur reddere eandem rem, id est ipsam speciem sibi pignoratam. subaudi. postquam debitum solutum, vel aliter creditori satisfactum fuerit. ff. de pign. act. l. §. omnis. II. Creditor ad restituendum pignus tenetur actione pignoratitia. Intellige actionem directam. nam contraria datur creditori adversus debitorem, puta ad recipiendas necessarias impensas in pignus factas. ff. eod. l. si necessarias. 8. in princ. III. Creditor in pignore non solum prestat dolum, sed etiam

§. ult.

diligentiam exactam, non exactissimam, & multo minus casus fortuitos, qui in nullo bonæ fidei contractu præstantur. C. de pign. act. l. 6. cum nullo humano consilio prævideri possint. ff. de adm. rer. ad civ. pertin. l. 2. §. si ec. Ideo autem præstat diligentiam exactam, quæ media est inter leuem & exactissimam; quia medium quodammodo locum tenet inter alios contractus. alij namque celebrantur dantis causâ, vt depositum: alij tantum accipientis gratiâ, vt commodatum: alij utriusque contrahentis gratiâ, vt pignus. Primo casu is qui rem accepit, tantum de dolo tenetur. doli autem appellatione intelligitur etiam lata culpa. Secundo casu præstat diligentiam exactissimâ. Tercio casu diligentia exactam. vide l. 5. §. nunc videndum, ff. commod. & l. contractus. 23. ff. de diu. reg. iu.

Ex hoc titulo colliguntur 9. axiomata.

1 Solutio non est contractus: sed distractus. §. 1. Coniun. §. per. j. de oblig. quæ quasi ex contractu.

2 Casus fortuitus non liberat debitorem generis. §. item is cui. Coniun. l. incendium. 11. C. si cert. pet. Liberat tamen debitorem speciei, si ea species pereat. d. §. item is cui Coniun. §. si res legata. 3. de legat. & l. si ex legati. 23. D. de verb. oblig.

3 Commodatarius præstat diligentiam exactissimam, id est, dolum, & omnem culpam. d. §. item is cui.

4 Commodatum debet esse gratuitum. d. §. item is cui. Coniun. §. præterea. j. de locat. & conduct.

5 Depositarius tantummodò præstat dolum. §. per. Coniun. l. 5 §. nunc videndum est.

D.commoda.

6 Qui negligenti amico rem custodiendam tradit, sibi debet imputare. d. §. pe.

7 Pignus tam creditoris, quam debitoris gratia contrahitur. §. vlt.

8 Creditor in pignore praestat diligentiam exactam, id est, dolum & culpam latam & leuem. d. §. vlt.

9 Sublato accessorio non tollitur principale. d. §. vlt. licet e contrario, sublato principali tollatur accessorium. §. de lega. xio. 10.

De verborum obligationibus.

FLT. XV.

Olim triplex erat verborum obligatio. I. Ex stipulatione. II. Ex iureiurando liberti iurantis se munus, datum, operas patrono daturum. III. Ex dictione dotis. Gaius lib. 2. Inst. tit. de oblig. Sed hanc postremam Iustin. sustulit. C. de rei vxor. act. l. vn. In praesentia dicendum est de stipulatione, quae est **contractus verbis celebratus.** De hac Imperator docet. **Formam, materiam, effectum, etymologiam, solemnitates, & divisiones.** Forma explicatur in primis verbis huius tituli. Est autem stipulationis forma in eo posita, ut stipulantis interrogatio praecedat, & promittentis congrua responsio sequatur. **velati. Lib. d. com. aureos dabo.** Materia proponitur in vers. cū quid ex quo intelligimus, in stipulatione venire, aut re, veluti, **dice habeo** aut facere siue affirmative, velati, **ed sicabis mihi insulae** siue negative, veluti, **in capitolium non ascendes.** Cōiungitur cū hoc vers. §. vlt. j. h. Et obiter nota, sub affirmatione contineri etiam negationem: quia sub verbo, **si**, hoc loco, continetur etiam non fieri, ut constat

ex d. §. ult. Nota insuper Iustin. rectè dicere, *in his stipulationibus*: quia regulariter nemo potest alteri stipulari. J. de iur. d. stipul. §. si quis alij. ¶ Et notè in veris. ex qua est duplex actio, quæ ex stipulatione oritur. cum enim alia sit res certa, vt Stichus, & decem aurei; alia incerta, vt id quod interest: similiter alia est stipulatio certa, i. rei certæ, vnde datur certi condictione: alia incerta, id est rei incertæ, vnde oritur actio ex stipulatu. Notandum tamen est hoc verbum *actio ex stipulatu* bifariâ accipi: quandoque propriè & angustè, vt hîc, pro actione, quæ ex stipulatione persequitur re incertam: quandoque latè pro omni actione, quæ ex stipulatione descendit, siue persequatur rem certâ, siue incertâ, vt in tit. C. de rei vxor. act. & alibi. Notandum denique est, certi condictionem, quæ nascitur ex stipulatione certa, esse condictionem illam generalem, qua ex quibuscunque causis oritur, notauimus ad princ. tit. præced. ¶ Etymologia stipulationis est in veris. quæ hoc nomen a bi Imp. tradit à stipite dici stipulum, quod significat firmum: & à stipulo deduci stipulationem, quia hic contractus est omnium firmissimus, & ad alios quoque confirmandos adhiberi sôlet: vnde Cuiac. stipulationem solet appellare *παρασπονδή*, quali omnes obligationes complectemur. ¶ Solemnitas stipulationis, quæ apud veteres in vlu erat, postea abolita est, vt Impi. docet in §. 1. Ex quo notandum, stipulationem quacunque lingua fieri posse, vt Græca, vel Latina, vel Gallica: immo etiam diuersis linguis, veluti si stipulator Latine interroget, ac promissor Gallicè respondeat: duo tantû requiri, vt stipulatio valeat. Vnum est, vt cõtine-

hentes se mutuò intelligāt, siue eadē, siue di-
uersis linguis loquantur. Alterū est, vt adhi-
beatur forma de qua dictum est in princ. titu.
id est, vt interrogatio stipulantis precedat, &
congrua promittentis responsio sequatur.
Adde tertium requiritum, vt velint stipulatio-
nem contrahere. cetero qui iisdē verbis, qui-
bus fit stipulatio, etiam pactum nudum fieri
potest. ff. de pact. l. 7. §. quod ferē. adeo vt
stipulatio à pacto seiungatur, nō tam verbis,
quā me te & voluntate contrahentiū. ¶ *§. omnis.*
Divisiones stipulationis in hoc tit. duę traduntur
vtraque tripartita. Prima diuisio est in §. om-
nis. vbi dicitur omnem stipulationem aut ef-
se puram, aut in diem, aut conditionalem: ac
deinceps hæc tria diuisionis membra enar-
rantur. ¶ Stipulationis puræ definitionem
Iustinianus prætermittit: sed definiri potest
stipulatio, quæ neque diem, neque condi-
tionem adiectam habet. Duo autem de hac
stipulatione habentur in vers. purē. nem-
pe exemplum & proprietas siue effectus.
Exemplum est, *quinque aureos dare si paret*
sepoli. testes. Vides esse stipulationem
puram, quæ simpliciter facta est, neque die,
neque conditione adiecta. Proprius effectus
est, quod pure promissum, statim peti potest.
intellige statim seu contestim cum aliquo
temperamento, vt aliquantum temporis
præterierit, intra quod stipulationi satis-
fieri potuerit. §. de iur. stipul. §. vltim. &
ff. de solu. l. quod dicimus 105. In praxi
recte solet dari dilatio 10. dierum. arg.
l. promissor. 21. ff. de pecc. constitutio.
¶ Quod attinet ad stipulationem in diem
sciendum est, diē duobus modis in stipulatio-

ne poni posse, vel enim stipulatio, ex die concipitur, veluti, *Kal. Ian. dabis*; vel usque ad certum tempus, veluti, *Decem annua dabis, donec sis maior xxx. annis*. D. de oblig. & act. l. obligationum. 44. §. 1. Prior diei consideratio habetur in d. §. omnis ver. in diem. ubi stipulatio in diem concepta declaratur definitione, exemplo, & proprietate, siue effectu. Definitio est, *cum stipulatio sit adiecto die, quo pecunia solvatur*, id est, cum solutio confertur in diem certam, puta Kal. Ian. adeo ut ante eam diem peti non possit. Exemplum in contextu perspicuum est. Proprius verò huius stipulationis effectus est, ut statim quidem debeatur, sed executio huius obligationis (id est, debiti petitio) in diem differatur: quia tunc venit dies, quo peti potest. Ut hoc plenius intelligatur, notandum est ex d. cedere diem. 2. l. 3. in prin. ff. de ver. sign. aliud esse diē cedere, aliud diem venire. Dies cedere dicitur, cum incipit deberi, dicitur autem venire, cum incipit posse peti. nam hæc duo, nimirum deberi, & posse peti, non semper incidit in idem tempus. Cum stipulatio est pura, dies statim cedit, & statim venit: quia statim debetur, & statim peti potest. Cum autem stipulatio est in diem, statim dies cedit, sed non statim venit, id est, confestim quidem debetur, sed ante diem, de qua convenit, peti non potest. Denique cum stipulatio est conditionalis, dies neque cedit, neque venit ante conditionem existentem: sed cum impiatur conditio, tunc incipit deberi, & simul incipit posse peti. * Altera diei consideratio habetur in §. *at si ita*. ubi Impl. docet diem ita in stipulatione positum non efficere quominus iure civili obligatio pura sit.

§. *at si ita*.

fit. quamvis enim promittas vsque ad certum
tempus, nihilominus tamen in perpetuum
obligatus, & in heredes quoque tuos obli-
gationem transmittis, propter regulam iu-
ris. Tempus non est modus legitimus tol-
lende obligationis, propterea quod obliga-
tiones iure civili constitutæ, non tolluntur,
nisi certis modis iure civili probatis, inter
quos modos tempus non numeratur ff. de obl.
& act. l. obligatio. 44. §. 1. & de verb. oblig. l.
eum qui ita §. 6. §. qui ita. Sed quia iniquum
est, ob hanc iuris subtilitatem promissorem
teneri ultra tempus, de quo convenit, idcir-
co præter ei succurrit, data pacti exceptione.
is enim, qui ad tempus stipulatur, tacite vi-
detur pacisci, ne post illud tempus petat. Sed
& doli exceptio competit. d. l. obligationum.
§. 1. quoniam hac exceptio non solum cum
exceptione pacti, sed etiam cum omnibus a-
liis concurrit. D. de except. l. 2. §. & generali-
ter. Hoc loco notanda est differentia inter
annuum legatum, & annuam stipulationem:
quonia illud est multiplex, & primi quidem
anni est. purum sequentiū annorum cōditio-
nalia, quia subauditur conditio, si legatarius
viuet, nec ad legatarii heredem transeunt. D.
de annuis lega. l. 2. annua verò stipulatio est
vna: pura, & perpetua: ideoque post mortem
stipulantis heres eius agere potest; nisi adie-
cta sit limitatio quoad stipulator viuet. ut in
specie huius §. ¶ Dictum est de stipulatio-
ne pura, & stipulatione in diem: superest sti-
pulatio conditionalis, quæ in §. sub conditio-
ne, explicatur definitione, exemplo, & pro-
prietate iur. effectui. quæ omnia ex supra di-
ctis manifesta sunt. statim notentur duæ dif-

ferentia inter contractum conditionalem, & legatū cōditionale. Prima differentia est: quia si pēdente cōditione stipulator decesserit, nō propterea stipulatio redditur inutilis: quia quādocūque cōditio existeret, heres stipulatoris agere poterit. at si legatarius pendente cōditione legati moriatur, legatum extinguitur. D. quan. dies lega. ced. l. 4. & C. de cadu. toll. l. vn. §. si autem aliquid. Differentia ratio est: quia testator tātum ad personā legatarij respicit, non ad hāredē eius, qui incertus est: cōtrahentes verò non solum pro se, sed etiā pro hāredib. suis contrahere solent. ff. de probat. l. si pactum. 9. quod autem fieri solet, id tacitē fieri censetur, etiamsi expressum non fuerit. Ponantur ergo duæ regulæ. Vna est, spes obligationis ex contractu conditionali transmittitur ad hāredem. Altera est, spes legati conditionalis non transmittitur ad hāredē legatarij. Secunda differentia est: quia cōditio in non facit lo cōsistens, veluti, *si in capitolium nō adscēd. v. i. cō ratiui adscēd. q̄ potest ante mortē impl. v. i. v. i. hac stimulatio, si in capitolium non adscēd. o. d. cē habu* perinde valet, ac si stipulatus esset, sibi dari, cū moreretur, ut hoc loco Iustin. docet, quod si eiusmodi cōditio ultimæ voluntati adscribatur. cautioni Mutianæ locus est. unde cui legatū est sub cōditione, *si in capitolium nō adscēd. i. s. cauendo* (i. satisfaciendo) si nō adscēd. legatū quasi impleta cōditione accipiet. D. de cōdit. & demōst. l. 7. Leū sub hac 67. l. hāres. 79. §. qui post. & Nou. 22. c. 43. ¶ Post hāc Imp. in §. loca. considerat stipulationē, quæ verbis inspectis pura videtur: sed quia locū adiectū habet, in quē solutio cōfertur, veluti, *Carthagini dare sp̄a est* idcirco tacitē

§. loca.

tacite die adiectū habet, intra quē cōtrahētes possint ire Carthaginē: (quod si quis si dubitetur quātū accipi debeat, arbitrio iudicis definitur. D. h. t. l. cōtinu^o. l. 17. §. cū ita. vnde hęc stipul. Romæ facta, *podie Carthagine talis* ? tāquam impossibilis non valet. nisi antea contrahentes dispensationib. suis significauerint diem in quem futura erat stipulatio, ut per eos sua die impleteretur. ff. h. t. l. ult. §. si inter eos. * Et in §. pen. cōsiderat stipulationem, quæ §. pen. verbis inspectis videtur conditionalis, cum reuera sit pura, quia conditio relata est ad præsens, vel præteritum tēpus, proinde obligationem non suspendit, nec est vera conditio. D. de reb. cred. l. cum ad præsens. l. 7. & ll. seqq. ¶ Secunda stipulationis diuisio in §. ult. §. ult. sumitur à materia: quia vel stipulamur aliquid dari, putā decem, vel aliquid fieri, ut insulam: vel aliquid non fieri, veluti ne promissor alius tollat ædes suas. Notandum est, cum stipulamur rem dari, ipsam rem deberi. cum autem stipulamur aliquid fieri, vel non fieri tunc, nisi stipulationi satisfiat, promissorem in id condemnari quod stipulantis interest. D. de stipul. pæroci. l. ult. vnde quia difficilis est probatio eius quod interest, Iustin. hoc loco suadet, ut huiusmodi stipulationib. subiiciatur stipulatio pœnalis: quia cū certa pœna promissa est, ea debetur. nec op^o est probare id quod interest. §. de inut. stipul. §. alteri.

Ex hoc tit. colligantur 11. axiomata.

- 1 Stipulatio quacūq; lingua fieri potest. §. 1.
- 2 Quod parē debetur, statim peti potest. §. omnis. dūmodò tantū temporis præterierit, quāto traditio fieri possit. §. de inut. stipu. §. vl.
- 3 Quod in diem debetur, statim debetur. sed

sed peti prius non potest, quam dies venerit, & praterierit. d. §. omnis. Coniun. l. cedere diem 213. in princ. D. de verb. signif.

4 Ad tempus deberi non potest. d. §. omnis Coniun. l. obligat. 44. §. 1. D. de verb. obliga.

5 Conditio, quæ in non faciendo consistit, tempore mortis impletur. §. si quis ita. Hoc obtinet in contractibus. nam in ultimis voluntatib. per cautionem Mutianam de non faciendo impleri videtur. D. de condit. & demonstr. l. 7. l. cum sub hac. 67. l. heres. 79. §. qui post. & §. seq. l. hoc genus. 1 c 6. & Nouell. 22. cap. 43.

6 Quod est in conditione, non est in obligatione, sed tantum in spe. §. ex conditionali. Cōiun. l. credere diē. 213. in pr. D. de ver. signif.

7 Spes contractus conditionalis ad heredem transit. d. §. ex conditionali. Coniun. §. pe. j. de inutil. stipul. Spes autem legati conditionalis ad heredem non transit: quia si legatarius pendente legati conditione moriatur, legatum exstinguitur. D. quan. dies leg. ced. l. 4.

8 Promissio ad certum locum relata, tempus, quo possit in eum locum perueniri, tacite continet. §. loca.

9 Impossibilis promissio non valet. d. §. loca. Coniun. l. 1. §. si id quod. D. de oblig. & act. & l. si stipulator. 3 §. D. h. t. & l. verum. 31. D. de reg. iur.

10 Quæ per rerum naturam sunt certa, non morantur obligationem, licet apud nos incerta sint. §. conditiones.

11 Ex stipulatione facti, nisi fiat quod promissum est, debetur quod interest stipulantis. §. ult. Coniun. l. cum fundum. 113. & l. seq. D. cod. & l. si quis ab alio. 13. D. de re iud.

*De duobus reis stipulandi, &
promittendi.*

T I T. XVI.

Hic titulus pertinet ad causam efficien-
tem stipulationis. Sunt autem ad ru-
bricam hæc notanda. I. Rei dicuntur à re, vt
Cic. interpretatur 3. de Orat. adeo vt non
tantum debitor, sed etiam creditor appelletur
reus, quia de eius re agitur. II. Dicuntur duo
rei: siue sint duo, siue tres, siue quatuor, siue
plures: quemadmodum appellatione secun-
darum nupiarum continentur etiam tertix,
quartæ, & vteriores: & cum dicimus substiti-
utionem esse institutionem secundam, vel
secundo gradu factam, hoc verbo complecti-
mur etiam tertium, & quartum, & omnes vl-
teriores gradus. III. Duo rei credendi vel
debendi sunt non solum per stipulationem,
sed etiam per alium quemuis contractum. ff.
hoc tit. l. eandem. 9. sed hic agitur de duobus
reis per stipulationem factis. IV. Vt dica-
tur duo rei, quatuor requiruntur. Primum
est, vt sit vna & eadem res. ff. eod. l. 2. d. l. ean-
dem. in prin. & l. si id quod. 1. §. Secundum est,
vt sit vnus contractus. d. l. 9. Tertium est, vt
quilibet reus debeat solidum, vel cui libet
debeatur solidum. nam si pro partibus sint
creditores, vel debitores eiusdem rei, non
sunt correi. hoc tit. §. 1. & ff. eod. l. 2. l. reos.
11. §. 1. Quartum est, vt in omnibus reis
sit obligatio principalis: nam reus & fide-
iussor non dicuntur correi, seu duo rei
deben

Princ.

debendi: quia fideiussor non est debitor principalis, sed accedit obligationi principali. ¶ De duobus reis Imp. hæc docet. Primo in partit. declarat quomodo duo rei constituantur siue stipulandi, siue promittendi. ¶ Secundo in §. 1. explicat harum stipulationum effectus: nam eadem res ab utroque correo promittendi debetur in solidum: vno autem solvente, uterque liberatur, propter regulam illam iuris. Bona fides non patitur idem sæpius exigi. D. de diuer. reg. iur. l. bona fides. § 7. & similiter utrique correo stipulandi solidum debetur: sed si vnus exegerit, tota obligatio dissolvitur nec poterit alius quicquam petere. Notandum est, quamuis correi debendi singuli teneantur & conveniri possint in solidum, tamē eos hodie ex Nou. 99. c. 1. habere beneficium diuisionis, adeo ut ope exceptionis se tueantur pro parte, & cogant creditorem actionem suam diuidere, & contra singulos agere pro partibus, dummodò alij quoque correi sint soluendo.

§. ult.

¶ Tertiò in §. vltim. tractat de accidentib. stipulationis, seu de diuisione stipulationis ab accidentib. sumptatim docet fieri posse, ut correi diuersis modis obligentur, ut alius purè, alius in diem, vel sub conditione; ex quo fit, ut interdum alius possit conveniri, ut qui purè promisit, cum alius nondum conveniri possit, ut quia dies nondum venit, vel conditio nondum exitit.

Ex HOC tit. colliguntur duo axiomata.

1 In obligatione duorum reorum vna res continetur & semel tantum soluitur. §. 1.

2 Dies vel conditio pro vna persona adiecta, non obstat, quò minùs interim contra corream agatur. §. vlt.

De stipulatione seruorum.

TIT. XVII.

Hic quoque titulus ad causam efficien-
tē stipulationis spectat. Nam stipulatio
serui dicitur, non qua stipulamur seruum no-
bis dari, sed qua seruus stipulatur. Potest et-
iam seruus promittere: sed de eius promissio-
ne in hoc titulo non tractatur. Iam uerò in
hoc tit. dissoluuntur duæ quæstiones. I. Quæ-
ritur, an seruus possit stipulari. Dubitandi
causa est: quia stipulatio est contractus iuris
ciuilis. §. de act. §. de constituta. seruus autem
non est capax eorum quæ sunt iuris ciuilis;
quia non est ciuis Romanus, immò iure ciuili
pro mortuo habetur. ff. de diu. reg. iur. l. quod
attinet. & l. seruitutem. Respondet Imp. in pr.
ut. seruum habere ius stipulandi, non ex sua,
sed ex domini persona; quemadmodum ex
domini persona habet, ut ex testamento ca-
pere possit. §. de her. qual. §. in extraneis, & ff.
de her. inst. l. non minus. 31. Hæc decisio pro-
ducitur ad seruum hereditarium quamuis e-
nim hic seruus re vera sit nullus. D. de diuis.
rer. & qual. l. 1. in prin. tamen fictione iu-
ris videtur dominum habere, quatenus he-
reditas iacens personam domini defuncti re-
præsentat. §. de hered. inst. §. seruus etiam siue
igitur impersonaliter, siue hereditate, siue fu-
turo heredi stipuletur, stipulatio valet. D. h. t.
l. si ex re. 28. §. ult. l. seruus. hereditarius & he-
redi. 35. Secus est, si nomine futuri heredis
expresso stipuletur, veluti, *Titio decem habere*.
hæc

hæc enim stipulatio in eum collata qui nondum est dominus, omnino est inutilis, quamvis postea hereditatem adeunto dominus fiat. D. eod. l. servus hereditarius futuro. l. 6.

* II. Quæritur, cui servus stipulando acquirit. Imperat. distinguit inter servum hereditarium, sive unius, & servum plurium. De seruo hereditario docet, cum acquirere hereditati, & per eam factura hereditatem hereditatem adierit. * De seruo unius dat regulam in §. i. Servus domino acquirit. Hæc regula ibidem producitur duobus modis. Prima productio est: quia siue servus stipuletur dari domino suo, siue sibi, siue conseruo suo, siue simpliciter nō expressa persona cui dari debeat,

veluti, *Ocem Arabis* semper acquirit domino. Altera productio est: quia idem obtinet in stipulatione filijfamilias si pertineat ad rem patris, vel ad peculium profectitium, vel ad usufructum peculij adventitij. nam ex his causis per filium patri acquiritur, ut didicimus ex §. i. §. per quas pers. nob. acq. * Eiusdem regulæ exceptionem subiicit Imp. in §. sed cum factum.

§. sed cum
factum.

vbi excipit stipulationem facti: quia facta sunt personalia, nec personam egrediuntur: ff. de cond. & demonstr. l. qui hered. 44. in princ. verbi gratia, si servus stipuletur ut sibi ire liceat per fundum vicini, dominus non poterit per eum fundum ire, sed poterit servum suum mittere. * Tandem de seruo communi Iustin. in §. ult. dat regulam, & tres exceptiones. Regula est: Servus, stipulando, siue sibi dominis suis acquirit pro domo, & portionem suam ut plus acquiritur ei, qui maiorem partem in seruo habet. Hinc servum esse tuum ex bello, meum

§. ult.

§. ult. dat regulam, & tres exceptiones. Regula est: Servus, stipulando, siue sibi dominis suis acquirit pro domo, & portionem suam ut plus acquiritur ei, qui maiorem partem in seruo habet. Hinc servum esse tuum ex bello, meum

ex triente, si hic seruus stipuletur 30. tibi debebuntur 20. mihi 10. quia cum portio tua, quam in seruo habes, sit duplo maior quam mea, ex stipulatione eiusdem serui duplum tibi acquiri debet. Prima exceptio est, nisi iussu vnius domini stipuletur: tunc enim ei soli acquiritur, qui iussit. Altera exceptio est, nisi nominatim vni domino stipuletur, veluti si seruus Titij & Mauij ita stipuletur, *Tito dabis?* soli Titio acquiritur. Tertia exceptio est, nisi alteri domino acquiri non possit. tunc enim necesse est solidum alteri acquiri. veluti si seruus Titij & Mauij stipuletur rem Mauij necesse est acquiri obligationem soli Titio: quia res Mauij amplius ipsi acquiri non potest. si h. t. item si seruus. *gan princ.* Adde quartam exceptionem, nisi seruus stipuletur ex peculio ad vnum dominum pertinente. ff. cod. l. i. §. si seruus. vel ex alia causa quæ ad vnum dominum pertineat, veluti si vno domino vxorem ducturo dotem stipuletur. ff. eo l. d. l. i. §. si seruus. & l. si si aliter. §. Quid si stipuletur ex re vnius domini, obligatio quidem vni domino acquiritur: sed si ad eam res non pertinet, partem suam socio retinere compellitur. ff. cod. l. si ex re. §. si. *C. de firmitatib.* si seruus iussu vnius domini stipuletur alteri, (veluti si iussu Titij sic stipuletur, *Mauij dabis?*) vtri eorum acquiritur. Iustin. quamuis sub oblatione, non ex alieno. dissoluit in d. ult. *C. per eam rem.* non accipit distinguens l. vbi de azo. quod si iussu alterius iussu simpliciter, & iussu alterius stipuletur. nam si Titius simpliciter iussu Titij stipulatur, seruus Mauij stipulando, Mauij acquiritur.

rit. atsi Titius iusserit sibi stipulari, deinde servus Mzuio stipuletur, nihilominus Titio acquirit.

EX H O C tit. colliguntur sex axiomata.

1 Servus ex persona domini ius stipulandi habet. in prin.

2 Hereditas personam defuncti representat. in prin. Coniun. §. servus etiam. §. de hered. instit.

3 Servus hereditarius acquirit hereditati, & per eam futuro heredi. in prin.

4 Facta sunt personalia, nec egrediuntur personam. §. sed cum factum.

5 Servus plurium singulis domini portionem acquirit. §. ult. Coniun. §. servus autem plurium. §. de hered. instit.

6 Quod vni ex dominis acquiri non potest, aliis per servum acquiritur d. §. ult. Coniun. l. si communis. 17. D. eod.

De divisione stipulationum.

T I T. XVIII.

Princ.

ETiam hic titulus respicit ad causam efficientem stipulationis, ut duo tituli, qui proximè præcesserunt. nam quadripartita stipulationum divisio, quæ in hoc tit. proponitur, à causis efficientibus sumitur. ¶ Primò Imperator stipulationes dividit in quatuor genera, videlicet iudiciales, prætorias, &c. ¶ Secundò in §. 1. iudiciales stipulationes declarat definitione, & exemplis. Iudiciales stipulationes definiuntur, quæ à metro iudicis officio proficiuntur, id est, quæ non

non interponuntur, nisi iussu iudicis. Nota, hoc verbum, *stipulationes iudiciales*, esse homonymum. nam hic dicuntur iudiciales, quæ sunt iussu iudicis: sed in l. i. ff. de stipul. præ. iudiciales vocantur, quæ iudicij confirmandi gratia sunt, vt iudicatum solui, & cautio de rato. Primum exemplum est cautio de dolo, ab eo præstinda, qui rem restituit, puta conuentus rei vindicatione. D. de rei vind. c. l. præterea. 20. l. si homo. 45. vel, actione quod metus causa. D. quod met. caut. l. merum autem præsentem. 9. §. Iulianus. & §. ex hoc. vel pigneratitia. tit. ff. de pign. act. l. creditor cum pignus. 15. Alterum exemplum est cautio de persequendo seruo, & ipso, aut eius pretio restituendo. Hanc caut. non præstat is, qui per vim alterum coegit vt sibi seruum daret, si sine culpa eius seruus fugerit. vide l. item si cum exceptione. 14. §. quid si homo. ff. de quo l. met. caut. nec non heres, si seruus alienus legatus non appareat. D. de leg. 1. l. cum res. 47. §. itaque. ¶ Terriò in §. prætorias. similiter §. Prætorias stipulationes explicat definitione, *via*. & exempla. Definitio est, *quæ à iure prætoris officio præstentur* id est, quæ tantum iussu prætoris sunt, non iussu iudicis, nec libera voluntate. Nota stipulationes prætorias aliter hic accipi, quam in d. l. i. ff. de stipul. prætor. nam ibi stipulatio prætoris opponitur ei l. & ideo dicitur prætoris. quia edicto prætoris est introducta: hic autem prætorias dicitur, quæ sit iussu prætoris. Primum exemplum est stipulatio damni infecti, de qua agitur iure. D. de dam. infec. si quis enim possideat ædes ruinosas, ex quibus periculum imminet vicino, is cogi-

tur vicino cauere de damno infecto, id est, promittere, si ruina ædium vicino damnum dederit, se damnum illud resarciturum. Secundum exemplum est stipulatio legatorum, de qua tractatur in tit. D. vt legator. seu fideic. seruand. cau. caue. cum enim legatum in diē vel sub conditione relictum est: quia nec statim solui debet, nec res caret periculo, vt pote cum heres ante diem vel conditionem existentem possit desinere esse soluendo, idcirco prætor iubet heredem legatario cauere se legatum soluturum cum dies venerit, aut conditio extiterit. Tertium exemplum est stipulatio ædilitia, quæ fit iussu ædiliū, vt cautio de dupla quam præstat venditor serui, aut iumentī, aut alicuius rei pretiosæ, id est, promittit emptori se pretium restituturum in duplum, si res ei euincatur. Hanc stipulationem inquit Imp. dici posse prætoriam. Cuius dicti ratio est: vel quia olim prætoris appellatione cuius magistratus significatur, vt ostendit Contius lib. 2. subiciuat. l. sectionum, cap. 19. vel quia tam ædiles quàm prætores sunt magistratus, quorum edicta appellantur ius prætorium, appellatione sumpta à maiori parte, quia plurima sunt edicta prætorum, paucissima, vt de rebus venalibus, ædiliū curulium. ¶ Quarto in §. conuentionales. declarat stipulationes conuentionales, atque eas definiunt, quæ ex conuentione contrahentium, cum neque prætor, neque iudex has stipulationes interpretari iubeat. Addit Imp. ut siue esse harum stipulationum genera, quot sunt reum contrahendarum: quia res omnes, de quibus contrahere

§. cōuen-
tionales.

re licet, in stipulationem cadunt, & omnes contractus stipulatione confirmari possunt. ut notaui §. de verb. oblig. in princ. ¶ Quinto in §. ult. communium stipulationum affert definitionem, & exempla. Definitio ex contextu hæc colligitur, Communis stipulatio est, quæ modo interponitur iussu prætoris, modo iussu iudicis. Primum exemplum est cautio rem pupilli saluam fore, de qua dictum fuit §. de satisd. tutor. & est tit. in Dig. rem pup. sal. fo. nam prætor iubet tutorem. priusquam ad administrationem rerum pupilliarum accedat, hanc cautionem præstare: & si forte tutor hac cautione non præstita, debitorem pupilli conveniat, iudex eum non iudiet, antequam caueat. Secundum exemplum est cautio de rato, de qua est tit. in D. ut in rem habeat. & dicitur j. de satisfactionibus. nam edicto prætoris iubetur, qui alieno nomine agit, nisi de mandato constet, cauere rem ratam dominum habiturum. si quis autem huius edicti non habita ratione aliquem iudicio conveniat, si de mandato dubitetur, iudex iubet eum de rato cauere.

De inutilibus stipulationibus.

TIT. XIX.

Huius tit. duæ sunt quæstiones: prior an stipulatio valeat: posterior, quatenus valeat, id est, quando ex ea possit agi. ¶ Quod ad priorem quæstionem attinet, primo consideratur res, quæ in stipulationem *Princ.* deducitur. quæ de se dantur septem regulæ.

I. Regula est, Omnes res, quæ sunt in commercio, tam mobiles, quam immobiles, in stipulationem cadunt. in princ. tit. Adde nos stipulam posse etiam res incorporales, ut servitutes. §. de servit. §. ult. & de usufr. §. 1. nec non quantitatem, veluti pecuniam numeratam. §. de verb. obl. §. ult. cum sim. item facta supra eo. in princ. & d. §. ult. * Secunda regula est in §. 1. Quod in rerum natura non est, vel esse non potest, in stipulationem non venit. Dicitur non esse, quod aliquando fuit, ut Stichus, qui mortuus est. dicitur autem esse non posse, quod nec est, ne fuit, nec erit, ut Chimæra. Si quaeras, quid dicendum sit de his rebus, quæ nondum sunt, sed futura spectantur, veluti de fructibus ex fundo percipiendis: respondebo stipulationem harum rerum non esse inane. ff. de verb. oblig. l. interdum. 71. * Tertia regula est in princ. §. idem iuris. Res, quæ non est in commercio, non potest ex stipulatione deberi: veluti si sit res sacra, aut religiosa, aut sancta, aut vniuersitatis, aut homo liber. Nec prodest, si stipulator putauerit eam esse humani iuris: quia nihilo magis stipulatio valet. Quarta regula est in vers. vel cuius. Frustrâ aliquis stipulatur rem, cuius ipse commercium non habet. quamquam stipulatio sit utilis si stipulator eius rei commercium habeat, licet promissor non habeat. ff. de verb. obl. l. multum interest. 34. Exempli gratiâ si Christianus Iudæo mancipium Christianum promittat, non obligatur: contra si Iudæus Christiano promittat, obligatur, quia Iudæus non potest habere Christianum mancipium. Christianus potest: C. de Christian. mancip. l. 1. & 2. Quarta
regula

§. 1.

§. idē iuris.

regula est in vers. vel rem suam. Nemo potest stipulari, ut res sua sibi detur, ratio est: quia quod nostrum est, amplius nostrum fieri non potest. ff. de except. rei iud. l. & an eadem. 14. §. pen. & de diu. reg. iur. l. non ut exemplibus. 159. Nota I. hanc regulam loqui de re danda, ita ut dandi verbum sumatur in significatione propria, quatenus datione dominium transeat. 7. de act. §. sic itaque. nihil enim vetat, quominus ego stipuler rem meam, quam non possideo, mihi restitui. ff. de ver. obl. l. nemo. 82. in princ. Nota II. hanc regulam esse accipiendam de stipulatione parā. possumus enim ut res nostra nobis detur, sub aliqua conditione stipulari, veluti, *si navis ex Asia venerit*: quia fieri potest, ut pendente conditione res desinat esse nostra, atque ita stipulario confirmetur. D. de verb. oblig. l. si rem meam. 31. & l. existimo. 98. nec obstat vulgata regula, quod in contractibus initium spectatur. ff. de pos. l. 1. §. idem Pomponius, & §. si servus. & manda. l. 8. in princ. & pro soc. l. si id quod 58. §. si filius fam. & de verb. oblig. l. si filius fam. 78. in princ. & de diu. reg. iur. l. non omne. 144. §. 1. quia hæc regula obtinet in contractibus puris, non in conditionalibus. His tribus regulis, tertiæ, quartæ, quintæ Iustin. subicit tres productiones, quas Doct. nostri solent vocare ampliationes. I. Productio est in vers. nec in pendent. Quod stipulatio non valet, etiam si impedimentum postea remoueat. veluti si homo liber postea fiat servus. ratio est: quia (ut modo notavi) in contractibus initium spectatur: unde contractus qui ab initio non valet, ex post facto non confirmatur. II. Productio est in vers. item cō-

trā. Nam stipulatio extinguitur, si res destinata esse in commercio, licet stipulationis contractae tempore in commercio esset. Nota igitur non valere stipulationem, quae pervenit ad eum casum, a quo incipere non potest. ff. de verb. obl. l. existimo. 98. in si. princ. III. Productio est in vers. at nec statim. Quod stipulatio rei, quae non est in commercio, non valet, etiam si conferatur in eum casum, quo in commercio erit. veluti si quis stipuletur, Titium sibi dari *cum servus erit*. haec stipulatio est inutilis; vel quia (vt ait hoc loco Iustin.) quae suā natura sunt extra commercium, nullo modo in stipulationem cadunt; vel quia fas non est talem casum expectare & servitutem hominis liberi ominari. ff. de verb. oblig. l. inter stipulantem. 83. §. sacram. Sexta regula est in §. si quis alium. Non valet promissio facti alieni: vt si quis promittat alium daturum, vel facturum. Septima regula est in vers. quod si. Stipulatio valet, si quis promittat se effecturum, vt alius det, vel faciat: quoniam hoc casu factum suum promittit. Nota igitur differentiam inter has promissiones, *Titius dabit, & faciam vt Titius det*. nam illo casu stipulatio est inutilis: hoc casu valet. Interdum tamen, vt in stipulationibus praetoriis, sic interpretamur, vt qui alium facturum promittit, intelligatur promississe se effecturum vt ille faciat: vt cum aliquis promittit alium iudicio sisti. ff. de verb. oblig. l. quoties quis. 81. in princ. & cum procurator promittit ratam rem dominum habiturum. ff. ratam rem hab. l. si procurator.

§. si quis 18. & Secundò in §. si quis alij. consideratur persona, cui aliquis stipulatur. Hic datur quatuor

tuor regulæ. Prima regula est: Qui extraneo stipulatur, nihil agit. ratio est: quia inuenta sunt eiusmodi obligationes, ut quilibet sibi acquirat, quod sua interest: regulariter autem nostra non interest alij dari. *§. h. titu. §. alteri. & ff. de verb. obl. l. stipulatio ista. 38. §. alteri.* Intellige interesse pecuniarium. aliud est interesse ratione affectionis, de quo in *l. 7. D. de servis exportand.* Huius regulæ exceptiones habebimus in *§. sed & si quis. §. h. ti.* Ideo autem datur regula de eo, qui extraneo stipulatur: quia certum est, filium familias patri, & servum domino stipulari posse. *§. de stipul. servu. §. 1.* Secunda regula est in vers. planè. solutio conferri potest in extraneam personam. Obserua distinctionem inter adiectum obligationi, & adiectum solutioni. nam si extraneus obligationi adiciatur, stipulatio non valet, ut constat ex regula præcedente. si verò adiciatur solutioni, stipulatio valet, ut indicatur hac regula. Dicitur autem adiectus obligationi, quando id agitur, ut obligatio ei acquiratur: veluti si ego à te sic stipuler, *Titio dabis?* nam hoc casu neque mihi obligationem acquirō, quia hoc nolo; neque Titio, quia non possum. Adiectus autem solutioni dicitur, cum id agitur, ut Titio solui possit, quamvis non debeat Titio, sed stipulanti. nihil enim prohibet, quominus quod mihi debetur, alteri mea voluntate rectè solvatur, ut accidit in hac stipulatione, *Mihi aut Seio dabis?* nam mihi soli debes: sed siue mihi, siue Seio solvas, æquè liberaris. quod si Seio solvas, Seius actione mādati id mihi restituere cogetur, tamquam meo mandato à te acceperit. Nec obstat, quod

expresse hoc ei non mandavi, quia mandatum etiam tacito consensu contrahitur. D. manda. l. 6. §. si passus. l. qui patitur. 8. Tertia regula est in vers. quod si quis. Qui stipulatur sibi & extraneo, dimidiam partem sibi acquirit: pro altera dimidia inutilis est stipulatio. Nota I. differentiam inter extraneam adiectum per particulam disiunctivam *et*, & adiectum per particulam coniunctivam *et*. Nam si ita stipulet, *Mihi aut Titio decem dabis*? Titius est adiectus solutioni, & tota decem mihi soli debentur, sed Titio solvi possunt: & si Titio decem solvas, à me liberaris §. vers. prox. At si ita stipulet, *Mihi & Titio dabis*? Titius est adiectus obligationi, non in solidum, sed pro dimidia parte: adeo ut pro §. stipulatio valeat, quæ mihi stipulatus sum, pro reliquis §. quæ stipulatus sum Titio, stipulatio sit inutilis, ut in hoc vers. traditur. Quid ergo, si res in stipulatum deducta, individua sit: certe adiecto nihil debetur, stipulanti autem solidum debetur, arg. l. §. D. commun. præd. Nota II. In contractibus valere illam regulam, Utile per inutile non vitiatur: quia dicta stipulatio pro parte est utilis, pro parte inutilis. Nota III. In contractibus non esse locum iuri accrescendi: siquidem pars quæ Titio non debetur, mihi non accrescit. Quarta regula est in vers. ei vero. Qui stipulatur ei, quem in potestate habet, (ut filio vel seruo) sibi acquirit. Quod adeo verum est, ut filio, vel seruo solvi non possit, quia non est solutioni adiectus, sed obligationi. D. de ver. oblig. l. etiam qui §. 6. §. quod si soli. Quamquæ si ita stipulatus esset, *Mihi aut filio meo dabis*? rectè filio

filio solveretur, quia non obligationi, sed solutioni adiectus esset. ea. l. §. qui ibi. Porro hæc regula à Iustin. limitatur & coarctatur ad eas res, quæ stipulanti acquiri possunt: quibus verbis excludit stipulationes factas, quæ nō valēt, veluti si quis stipuletur, ut filio suo iure agere liceat. D. de ven. obl. l. quod dicitur 130. ¶ Tertiò consideratur forma stipul. §. p. et. r. quam suprà dixi in eo consistere, ut interrogatio præcedat, & congrua responsio sequatur. ergo in §. præterea datur regula, quod si responsio non conveniat interrogationi, stipulatio non valet. Huius regulæ subiunguntur duo exempla, ex quibus notandum est, responsionem interdum ex parte, interdum omnino non convenire interrogationi. Priori casu stipulatio pro parte valet, pro parte est inutilis. Posteriori casu omnino est inutilis. Ad priorem casum refer. prius exemplū contextus: videlicet si quis stipuletur 100. & respondens promittat 5. vel e contrario ille stipuletur 5. & respondens promittat 100. cum enim in maiori summa infirmior, certe in 5. responsio est consentanea interrogationi, in aliis quinque non convenit. ergo stipulatio tantum in quinque valet. ff. de ven. obl. l. 1. §. si stipulanti. & ita accipere oportet, quod Iustin. ait hanc stipulationem esse inutilem, id est, eatenus tantum esse inutilem, quatenus non est responsum ad interrogat. seu quatenus responsio non convenit interrogationi. Similiter in §. is qui exequitur. infra de mandatis. explicatur, quod dicitur, eū, qui excessit fines mandati, nō habere mandati actionē, id est, non posse repetere, quod ultra mandatum impendit, sed tantū usque ad cāsum

summam, quæ mandato comprehensa fuit. Ad posteriorem casum refert secundū exemplum, cū stipulator sub conditione, vel in diem interrogat, & respondens præsentī die promittit. veluti, *Si navis ex Asia venerit, decem dabis?* aut *Kal. Martis decem dabis? hodie dabo.* hæc stipulatio est in totum inutilis. Præter hæc ex præsentī §. nota, ea, quæ dicuntur in præfationibus, tacite videri repetita in conclusionibus. veluti si quis ita stipuletur, *Kalend. Martis dabis?* & alter respondeat, *dabo*: in hac responsione subauditur: *Kalend. Martis*. alioqui responsio non conveniret interrogationi. coniangit l. 4. §. ult. ff. de pact. ¶ Quanto cōsideratur persona, quæ stipulatur. ubi dantur plures regulæ. I. Nō valet stipulatio inter patrem & filium, nec inter dominum & servum. §. item inutilis. II. Servus nemini ex sua promissione obligatur. vers. sed servus. Intellige non obligari civiliter quia naturalis obligatio in persona servi consistit, ita ut servus tam domino suo, quàm extraneo naturaliter obligetur. j. titu. prox. §. 1. & ff. de condit. indeb. l. naturaliter. 13. III. Filius familias alij, quàm patri suo promittens obligatur. subaudi, civiliter, dicto §. item inutilis. versicu. filij verò.

* IV. Mutus neque stipulari, neque promittere potest. §. mutum. ratio manifesta est: siquidem stipulatio verbis contrahitur, mutus autem verba proferre non potest. V. Surdus neque stipulari, neque promittere potest, id est, qui nihil omnino audit. d. §. mutum. vers. quod & in surdo. * VI. Furiosus, cū nihil intelligat, nullum negotium gerere potest: proinde neque stipulari, neque pro-

§. item
inutilis.

§. mutū.

§. furio-
sus.

mittere potest. §. furiosus. * VII. Pupillus sine tutore promittens non obligatur. §. pupillus. nisi scilicet factus sit locupletior. generaliter enim, in quantum factus est locupletior, tenetur, ne locupletetur cum iactura alterius. ff. de condict. indeb. l. nam hoc natura. 14. & de auct. tut. l. 5. in princip. cum simil. VIII. Pupillus stipulando sibi acquirit obligationem etiam sine tutore. Excipitur pupillus infans, qui nullo modo stipulari potest. Dicitur autem infans usque ad septennium. C. de iud. delib. l. si infanti. 7. proximus verò infantiae stipulari potest, proximum infantiae intelligit Accurs. eum qui est propinquior infantiae, quam pubertati: proinde proximum infantiae appellat usque ad annum decimum cum sex mensibus, post quam aetatem proximum pubertati vocat. IX. Impubes, qui est in potestate parentis, si promittat, non obligatur, ne quidem auctore parente in cuius potestate est. vers. sed qui in potestate. Si quaeras, cur in hac parte minor sit auctoritas patris, quam tutoris; siquidem impubes patre auctore non obligatur, tutore auctore obligatur? respondebo, utroque casu id sumi, quod impuberi utilius est. cum enim patre auctore non possit sibi acquirere, propterea quod ipsi patri acquirit, in cuius potestate est, non est æquum, ut eo auctore obligari possit, alioquin tantummodo incommodum sentiret, non etiam commodum. tutore autem auctore pupillus potest sibi acquirere: ergo æquum est, ut etiam obligari eo auctore possit, alioquin ei certis casibus adimeretur facultas acquirendi, ut ex causa emptionis, & cete-

§. si im-
possibilis.

ceteris utrò citroque obligatoriis, quis enim pupilio venderet, si ei in ad pretij solutionē obligatum habere nō posset? ¶ Consideratur **accidentia stipulationum**. Primum accidens est conditio, de qua in §. si impossibilis dantur duæ regulæ, præter ea, quæ de conditione dicta fuerunt in §. sub conditione. & §. conditiones. 3. de verb. oblig. I. Impossibilis conditio, veluti, *si cælum digito tetigeris*, stipulationē vitiat. §. si impossibilis. q. admodum & alios cōtractus vitiat. ff. de obl. & act. l. nō solum. 3. 1. Alia ratio est ultimarū volūtatū, quæ per impossibilem conditionem adiectam non vitiantur: sed talis conditio pro non scripta habetur. 3. de hæred. inst. §. impossibilis. Ergo si tibi decem promiserim, si cælum digito tetigeris, nihil tibi debetur. at si decem sub eadem conditione tibi legata sint, tibi debentur quasi parè legata. II. Conditio necessaria stipulationem non suspendit veluti, *si cælum digito non tetigeris*. d. §. si impossibilis. vers. at si ita. nam si impossibile est tangere, necesse est non tangere, vt docet Aristot. de interpret. cap. 13. Sed si eiusmodi stipulatio sit pœnalis, non valet. veluti, *Cælum digito te tacturam spondes? spondeo. Nisi cælum digito tetigeris, centum pœna nomine dabis? dabo.* neutra stipulatio valet. D. de verb. oblig. l. si homo. 69. *Secundū accidens est absentia, de qua in §. item verborum. vbi Imper. primò dat regulam: Stipulatio inter absentes fieri non potest. ratio est, quia stipulatio verbis contrahitur: verba autem dicuntur præsentium, quemadmodum literæ absentium, vt apud Ouid. libro 1. de Ponto, eleg. 8.

§. item
verborū.

, , *Littera pro verbis tibi Messaline salutem.*

Secundo in vers. sed cum. dissolvit quaestio-
nem pertinentem ad actam regulam. quid
enim, si in instrumento scriptum sit, stipu-
lationem inter praesentes factam fuisse, &
alteruter ex contrahentium asserat se fuisse ab-
sentem? Respondet Imper. eadem haberi in-
strumento, nisi contrarium idoneè probetur
per aliam firmiorem scripturam, vel per plu-
res duobus testibus, quia instrumentum, con-
tra quem probatur, vim habet duorum te-
stium. C. de si. instrum. l. in exercendis. 15.
adhibita l. ubi 12. D. de testib. IV. * Tertium *§. post*
accidens est tempus, in quod stipulatio con- *mortem.*
fertur. De hoc tempore dantur variae re-
gulae. I. Post suam vel promissoris mor-
tem recte aliquis stipulatur sibi dari. *§. post*
mortem. II. Filius vel servus non inuti-
liter stipulatur dari post mortem patris vel
domini sui. vers. ac nec is. III. Potest
aliquis stipulati ut sibi detur pridie quam
ipse, vel pridie quam promissor moria-
tur. vers. sed & si stipulat. Sciendum est
has stipulationes olim fuisse inutiles: quo-
niam actio non poterat incipere ab hæ-
rede, vel contra hæredem, sed hac re-
gula sublata, Cod. ut action. ab hære-
dib. Iustinianus tales stipulationes confir-
mavit. C. de contrahend. stipulat. 4 scrupulosa. 11. quia stipulationes ex con-
sensu valent. *§. post mortem.* ut dictum
fuit etiam sup. de d. u. stipulat. *§. con-*
ventionales. Eadem de legatis dicta sunt.
§. de lega. §. post mortem. Alia ratio est stipu-
lationis, cum moriar, vel, cum morieris. J. h. r.
Ita autem. Stipulatio præpostera valet, ve-

*§. ita
autem.*

luti, *Si naus cras ex Asia venerit, hodie dabis* §. item si quis. Ideo autem dicitur præpostera: quia cum oporteat prius impleri conditionem, quam obligatio nascatur, nihilominus respondens promittit se antea daturum quam conditio existat. * V. Valet stipulatio collata in tempus mortis, id est, si promittatur tunc dari, cum stipulator morietur, vel cum promissor morietur. § ita autem. Nota questionem fuisse apud philosophos, utrum mortis tempus sit tribuendum vitæ, an mortis: quia neque vivens, neque mortuus videtur mori. Vide Gell. lib. 6. cap. 13. Sed in iure vere decisum est, eum qui moritur, adhuc esse in numero viventium, adeo ut dicatur quis mori in ultimo vitæ articulo. ff. de manumiss. test. l. qui duos. 18. §. 1.

§. si scriptum.

* VI. Valet stipulatio collata in tempus, quo tertius mortuus erit: veluti, *post mortem Titij dabis mihi centum.* §. item post mortem. * Quartum accidens est scriptura, de quo in §. si scriptum. datur hæc regula: Si in instrumento scriptum sit aliquem promississe, præsumitur promissio recte facta, ita ut credamus interrogationem præcessisse. supple, dummodo res inter præsentem gesta sit. D. de verb. oblig. l. Titia. 134. §. pen. & C. de contract. stipul. l. 1. quia inter absentes stipulatio contrahi non potest. §. h. t. §. item verborum. Hinc nota, actum in dubio recte, & ut oportet, gestum videri: quia sic debemus interpretari, ut actus valeat potius quam sit inutilis. * Quintum accidens est rerum in stipulationem deductarum multitudo. Impe. in §. quoties. de multis rebus in stipulatione deductis ita distinguit: Aut promittens, sim-

pli-

pliciter respondet, *darepondeo*, non expressa aliqua re, quam dare velit: aut nominatim respondet, se aliquam ex illis rebus daturū. putā stipulator sic interrogavit: *Da u Stichū & Pamphilum?* promissor respondit, *dabo Stichum*. Omittit Imper. tertium casum, tamquam per se manifestum, videlicet si promissor ad omnes res responderit, veluti, *dabo Stichum & Pamphilum*. Primo casu promissor ad omnes illas res dandas obligatur: quia res nominatæ in stipulatione, censentur tacitè repetitæ in responsione, secundum ea quæ s. notati ad s. præterea. Secundo casu eam solam rem dare tenetur, de qua respondit: quia quot sunt res, tot sunt stipulationes. unde stipulatio rei, de qua responsum fuit, perfecta est, & valet. stipulatio autem alterius rei, de qua nihil responsum fuit, tamquam imperfecta, nihil valet.

* Sextum accidens est pœna. Declarat igitur Imp. duos casus, quibus utile est, stipulationi principali adiungere stipulationem pœnalem. Prior casus est, cū stipulamur alteri, veluti, *Stichum Titio dabo*.? nam hæc stipulatio non valet, ut didicimus ex s. si quis alij. s. h. t. quare si volumus promissorem cogere aliquo modo, ut Stichum Titio det, addere debemus stipulationem pœnalem. hoc modo, *Nisi Stichum Titio dederis, centum aureos pœna nomine mihi dabis*: hoc enim casu facile fiet, ut metu huius pœnæ Stichum Titio det. & nisi dederit, pœnam ab eo exigere poterimus. nec quicquam ei proderit, quod nostra non interit Stichum Titio dari: quia in stipulatione pœnali nō habetur ratio eius *s. sed est* quod interest. §. alteri.* Cū autē nostra in-
terest

terest, non est necesse addere stipulationem
 pœnalem: quia etiam si regulariter stipulatio
 alteri facta non valeat, tamen excipitur, nisi
 stipulatoris intersit. tunc enim stipulatio
 valet, ut Iustin. docet in §. sed & si quis. pro-
 positis tribus exemplis. Primum exemplum
 est, cum tutor, qui tutelam non administrat,
 à contutore suo administrante stipulatur re
 pupilli saluam fore: quia cum etiam tutor
 qui non administrat, pupillo teneatur actio-
 ne tutelæ, certe eius interest rem pupilli sal-
 uam fore. Secundum exemplum est in vers.
 ergo etsi. cum aliquis stipulatur procuratori
 suo dari. stipulantis enim interest: quia rem
 à procuratore per actionem mandati recipe-
 re poterit. Tertium exemplum est in vers. &
 si creditori. cum aliquis stipulatur creditori
 suo dari. Finge me debere Titio fundū Tus-
 culanum. & pœnā ei promississe, nisi efficerem
 ut fundum illum intra mensem possiderem.
 Recte igitur à possessore stipulor, ut cū fun-
 dum creditori meo tradat, ne in dictam pœ-
 nam incidam. Rursus fingere me debere Titio
 centum. etque prædia mea pignerasse, ita ut
 nisi intra mensem ei satisfaciam, ea prædia
 distrahere possit. recte igitur stipulor à Sem-
 pronio ut ea centum Titio soluat, ne prædia
 mea distrabantur. & ex hac stipulatione. non
 Titio, sed mihi datur actio contra Sempro-
 nium. C. de donat. l. cum res. 22. * Posterior cas-
 sus, quo utilis est adiectio stipulationis
 pœnalis est, cum aliquis factum alienum
 promittit: quia ex hac promissione non
 obligatur. supra hoc titulo. §. si quis a-
 lium. Efficiendum igitur est, ut pœnam
 promittat, nisi alter faciat. verbi gratiā,
 pro

§. versa
 vice.

promittis Titium mihi facturum insulam? promitto. nisi Titius mihi insulam fecerit, centum pœna nomine d. h. i. d. h. i. Hic casus proponitur in §. versa vice. quem §. sic debes accipere, vt valeat stipulatio pœnalis, & ex ea possit agi, non ex stipulatione principali. * Scptimum accidens est in §. nem nemo. cum stipulatio confertur in eum casum, quo res stipulantis futura est. veluti, *Laon mihi Stichum, si à domino mihi legatus fuerit*? talis autem stipulatio non valet, quemadmodum stipulatio rei nostræ non valet. §. h. r. §. idem iuris, versic. vel rem suam. * Octauum accidens est error, qui vel spectatur in nomine, vel in re. Si in nomine sit erratum, cum de re constet, in quam contrahentes consenserunt, stipulatio valet. D. de verb. oblig. l. si in nomine. §. 2. Error autem in re stipulationem vitiat. §. si de alia. quia stipulatio, vt & omnes alij contractus, consensum requirit. ff. de pact. l. 1. §. conuentionis. nihil autem est tam contrarium consensui quàm error. ff. de iurisdic. l. si per errorem. §. 1. Quocirca si Stichum à te stipuler, tu Stichum mihi promittas, existimans me de alio Sticho loqui quàm re vera loquar, stipulatio non valet: quia non sufficit consensus in nomen, sed oportet contrahentes consentire in eandem rem. Quod ergo, si contrahentes in idem corpus consenserunt, cum alteruter ignoraret, quale corpus esset? verbi gratiâ, stipulatus sum à te hoc corpus, quod est as, cum putarem esse aurum: valet ne stipulatio? certe valet: sed si me decepisti, quia sciebas esse as, ex doli clausula in hi teneris. D. de verb. oblig. l. si id quod. §. 2. solet enim stipulationib.

§. item

nemo.

§. si de

alia.

apponi hæc clausula, *Dolum malum abesse, abj. utriusque ijs.* D. eo. l. doli. 119. l. ex ea parte. 121. in princ. l. si ita quis. 135. §. ult. quæ si præterm. illa fuerit, de dolo actio datur. D. de recep. qui arb. l. ita demum. 31. glo. in d. l. si id quod. Ergo error in corpore stipulationem vitiat, error autem in sola corporis promissi materia, vel forma, stipulationem non vitiat. *

§. quod turpi. Nonum accidens est turpitudine, quæ reddit stipulationem inutilem. veluti si quis se crimen aliquod commissurum promittat. §. quod turpi. & ff. de verb. oblig. l. generaliter 26. l. si flagitij. 123. *

§. pen. Decimum accidens est mors contrahentium: de qua Iustin. in §. pen. dat hanc regulam, quod si pendente conditione stipulationis, moriatur stipulator, vel promissor, non extinguitur stipulatio. vide §. ex conditional. §. de verbor. oblig. Hæc dicta sint de priori questione huius tituli, an stipulatio valeat. ¶

§. ult. Posterior questio, quatenus stipulatio valeat, seu quando ex ea possit agi, dissolvitur in §. ult. in quo dantur duæ regulæ. I. Regula est de stipulatione in diem, quod ex ea stipulator agere non potest, nisi postquam ea dies præterit. verbi gratiâ, si mihi promissisti te daturum decem Kal. Martiis, non possum ipsis Kalendis contra te agere: quia tota illa dies tibi ad solvendum conceditur: nec possum conqueri, quasi Kal. Martiis non solueris, priusquam Kalendæ effluerint. §. de verb. obligat. §. omnis. II. Regula de stipulatione pura est in versic. si fundum. quod ex stipulatione pura non prius agi potest, quam tantum temporis præterierit, quo rei traditio fieri potuerit. hoc autem tempus definiendum

dum est arbitrio iudicis, argum. l. 1. §. ult. ff. de iur. delib. qui ferè definit tempus decem dierum, arguat. l. promissio. 21. ff. de constit. pecun. nisi locus stipulationi adiectus longius tempus requirat. §. de verb. obligat. §. loca. Obserua, cum stipulatio est in diem concepta, exigi ante diem non posse, quia dies nondum venit: cum autem obligatio est pura, exactionem differri humanitatis causâ, licet dies venerit. Inter hæc duo dilationum genera notabilis differentia est, quod debitum in diem non compensatur ante diem: debitum autem purum compensatur, etiam si nondum exigi possit. D. de compensat. l. 7. in princ. l. cum muliti. 16. §. 1. Exposui duas regulas à Iustiniano in contextu positas. Quibus addi potest. III. Regula de stipulatione conditionali, ex qua non prius agi potest, quam conditio existat. ff. de verb. signific. l. cedere diem 213.

EX HOC tit. colliguntur 30. axiomata.

1 Non entis nullæ sunt qualitates. §. 1. Coniun. l. 4. §. 1. D. de act. emp.

2 Nemo rem suam purè. §. idem iuris. vel rem suam futuram, in eum casum quo sua futura est, stipulari potest. §. item nemo.

3 Contractus, qui ab initio non valet, ex postfacto non confirmatur. dict. §. idem iuris.

4 Contractus, qui ad eum casum pervenit, à quo incipere non potest, infirmatur. dict. §. idem iuris.

5 Quæ sui natura dominio nostro sunt exempta, in obligationem deduci nullo modo possunt. d. §. idem iuris.

6 Alieni facti promissio non valet. §. si quis alium

alium. & 6. versa vice.

7 Non obligatio, sed solutio in extraneam personam conferri potest. §. si quis alij. & §. alteri.

8 Utile per inutile non vitiatur. dict. §. si quis alij. & §. quones. Coniun. §. is qui exequitur. 7. de manda. & l. 1. §. pen. D. verb. oblig. & reg. 37. ex. de reg. iur. lib. 6.

9 Vox filij est tamquam vox patris, & vox patris est tamquam vox filij. d. §. si quis alij.

10 Dicta in prefationibus, censentur repetita in conclusionibus. §. praeerea. Coniun. §. at nec plurimi. 7. de leg. Aquil. & l. 4. D. de pact. & l. Titia. 1. 3. 4. D. de verb. oblig.

11 Serosus civiliter obligari non potest. §. item inutilis.

12 Filiusfamilias obligatur ut paterfamilias. d. §. item inutilis. Coniun. l. filiusfamilias. 39. D. de oblig. & act.

13 Stipulationem contrahentes, se invicem exaudire debent. §. mutum.

14 Furiosus nullum negotium gerere potest: quia non intelligit, quod agit. §. furiosus. Coniun. l. 5. D. de diu. reg. iur.

15 Papillus omne negotium recte gerit, dum tamen tutor adhibeatur, ubi tutoris auctoritas est necessaria. §. papillus. Coniun. pr. ut. §. de auctor. tut. & §. nunc admonendi. cap. quib. alien. lic. vel non.

16 Infans & infantiae proximus non multum a furioso distans: quia non habent intellectum. d. §. pupillus.

17 Proximi infantiae idem iuris habent in stipulando, quod proximi pubertati. d. §. papillus.

18 Impubes, qui in potestate parentis est,

ne quidem patre auctore obligatur. dict. § pupillus.

19 Impossibilis conditio vitiat contractum. §. si impossibilis.

20 Necessaria conditio non suspendit obligationem. d. §. Impossibilis.

21 Lites celeriter sunt dirimendæ. §. item verborum.

22 Instrumento creditur, nisi contrarium probetur. d. §. item verborum. Coniun. §. vlt. §. tit. prox.

23 Stipulationes ex consensu contrahentium valent. §. post mortem. Comm. §. 1. §. de verbor. obligat.

24 Præpostera stipulatio hodie valet. §. item si quis.

25 Actus rectè factus præsumitur. §. si scriptum. Coniun. §. vlt. §. tit. prox.

26 Tot sunt stipulationes, quot sunt res in stipularum deductæ. §. quoties.

27 Stipulationes inuentæ sunt; ut unusquisque sibi acquirit quod sua interest. §. alteri.

28 Cum penam stipulantur, non queritur an credat, sed quantum pœnæ nomine promissum sit. §. alteri.

29 Turpis promissio non valet. §. quod turp. Comm. l. si flagitij. 123. D. de verbor. obligat.

30 Spes obligationis conditionalis ad heredem transit. §. pen. Coniun. §. ex conditione. nam supra de verb. oblig.

De fideiussoribus.

T I T. XX.

ALia est stipulatio principalis, alia accessoria, ut fideiussoris. Nota primò, eorum, qui pro alio interueniunt, varia esse genera. alij namque sunt fideiussores, qui etiam vocantur adpromissores: alij mandatores: alij ex promissores: alij cõstitutæ pecunie rei. Fideiussor à mandatore differt: I. Quia fideiussio fit per stipulationem. ¶ hoc ritu. §. vitim. cum si. mandatum vero nudo consensu contrahitur. ¶ de oblig. ex consen. in prin. II. Quia mandator semper præcedit obligationem principalem: veluti, *mando tibi, ut pecuniam credas Titio meo periculo*, quam nondum credidisti. ff. mandati. l. si verò. 12. §. si post. fideiussor autem & præcedere, & sequi principalem obligationem potest. ¶ hoc ritu. §. fideiussor & præcedere. Rursus fideiussor ab expromissore differt: quia expromissor ita suscipit in se alienam obligationem, ut solus obligetur; is autem, pro quo expromittit, non sit obligatus; vel quia ab initio tota obligatio in solum expromissorem confertur; vel quia ex post facto principalis debitor per nouationem liberatur, & obligatio in expromissorem transfertur: fideiussor autem ita obligatur, ut nihilominus etiam reus principalis, pro quo fideiubet, sit obligatus. immò ex Nou. 4. fideiussor conueniri non potest ante reum principalem excussum. Tandem

dem fideiussor differt à pecuniæ constitutæ
reol. Quia constitutum fit pacto nudo. *¶* de
act. s. de constituta & fideiussor. constit. l. 1.
in princ. & §. et si qui. fideiubetur autem per
stipulationem, ut paulò ante notavi. II. Quia
pecuniæ constitutæ reus semper obligatio-
nem principalem sequitur, quandoquidem
non potest constitui, nisi quod iam debitum
est. *l. 1. §. debitum.* & passim. fideiussor autem
(ut paulò ante dixi) tam precedere quàm
sequi principalem obligationem potest. III.
Quia constitutum semper habet diem adie-
ctam vel expressè, vel saltem tacite, quia sub-
auditur tempus decem dierum. *ff. de constit.
pec. l. promissor. 21. §. 1.* unde constitutum
semper dicitur fieri in diem: fideiubere autem
possumus non solum in diem, sed etiam pu-
rè. *§. h. t. §. fideiussores.* Nota secundo, in omni
fideiussione tres personas spectari; nempe de-
bitorem principalem, pro quo fideiubetur;
creditorum, apud quem fideiubetur; & ipsum
fideiussorem item tres obligationes, primam,
qua principalis debitor tenetur creditori, un-
de vocatur obligatio principalis; secundam,
qua fideiussor est obligatus eidem cre-
ditori tertiam, qua debitor principalis ob-
strictus est fideiussori. ¶ His expositis, di-
uido hunc titulum in quatuor partes. In prima ag-
itur de obligatione principali. cui fideiussoria
accidit: in secunda de obligatione fideiussor-
is: in tertia de obligatione, qua reus prin-
cipalis tenetur fideiussori: in quarta de his,
quæ fideiussioni accidunt. ¶ In prima parte
Primò quæritur, cur fideiussores accipiantur?
Responderetur in *pr. tit.* ut magis cautum sit
creditoribus, id est, ut si fortè debitores prin-
cipales

Princ.

§. i.

capales non sint soluendo, exigi possit a fideiussoribus. * Secundò quaeritur, pro quibus debitorib. fideiuberi possit, seu quod idem valet, quibus obligationibus accedere possit obligatio fidei iussoria? Respondetur in §. i. fidei iussorem posse accedere cuius obligatio-

§. fideiussor non tantum.

ni. ¶ In secunda tituli parte primo quaeritur an morte facientis obligatio fidei iussoria extinguatur. Respondetur in §. fidei iussor non tantum. obligationem non extinguat, sed transire in heredem fidei iussoris: quemadmodum obligatio rei principalis transiit in heredem eius: quia fidei iussor obtinet locum

§. fideiussor et proinde.

rei. ff. hoc tit. l. 4. * Secundo quaeritur, verum fidei iussor promittat ante an post reum principalem? Respondetur in §. fidei iussor, & praecedere. utroque tempore, fidei iussorem posse promittere. Notandum tamen est, fidei iussorem non obligari ante reum principalem: quia accessoria obligatio sine principali non consistit. ff. eodem l. fidei iussor. §. 7. itaque promissio fidei iussoris ante promissionem rei principalis facta, non statim vim habet, sed tunc demum, cum reus principalis obligabitur. * Tercio quaeritur, quatenus

§. si plures.

obligentur multi fidei iussores, qui pro eodem fidei iussoribus. Imper. in §. si plures. docet, singulos fidei iussores in solidum teneri ipso iure, sed habere exceptionem ex epistola D. Adrianum, per quam cogantur credere actionem suam iungere, & singulos fidei iussores pro partibus contrahere, dummodo omnes fidei iussoribus iungantur contestatur sine soluendo, quod a fidei iussor in solidum contentus, omnia beneficia dictae epistolae, in solidum consequabitur: nec poterit partem

partem à confideiussoribus repetere ; quia nullam actionem contra eos habet , (quippe qui cum eis non contraxit , sed omnes fideiussores cum creditore contraxerunt , dum ei stipelanti promiserunt) nisi sibi à creditore cessā fuerit ff. eod. l. ut fideiussor. § 9. Quamvis autem hic fideiussor , qui solidum soluit , nihil possit à confideiussoribus repetere , tamen potest , quicquid soluit , actione mandat. repetere à reo principali , pro quo soluit. § hoc tit. §. si quid autem. Nisi aut pro absente & ignorante fideiussor , quo casu agit negotiorum gestorum. D. manda. l. ex mandato. 20. §. 1. aut pro invito , aut donandi animo fideiussor , quibus casibus nullam habet actionem. D. eo. l. 6. §. si passus. & l. si pro te. 40. ¶ Quarto §. si fideiussor. queritur , in quantum fideiussores possint obligari. Respondetur in §. fideiussores. eos non posse in plus obligari , sed vel in tantumdem , vel in minus quam obligetur reus principalis : quia non potest plus esse in accessione , (id est , in accessoria obligatione) quam in principali : quamvis alibi interdum plus esse possit in accessione , quam in re principali , ut §. de rer. diuis. §. si tamen. & ff. de contrahen. empt. l. si in emptione. 34. in princ. Nota aliud esse plus aliud , magis. nam fideiussor non potest plus debere , quam reus principalis , ut hic traditur : potest tamen esse magis obligatus ; siquidem fieri potest , ut reus principalis tantum naturaliter debeat , fideiussor autem sit civiliter obligatus. §. hoc tit. §. 1. ¶ In tertia tituli parte de obligatione , qua reus principalis tenetur fideiussori , queritur , quod remedium detur fideiussori contra reum , pro quo soluit. Respon-

detur in §. si quid autem dari actionem mandati. Excipe I. Nisi pro inuito, vel donandi animo fideiussorit: quibus casibus nullam habet contra reum actionem. II. Nisi pro absente & ignorate fideiussorit. tunc enim non habet actionem mandati, sed negotiorum gestorum. qui verò præsens patitur pro se si scriberetur, censetur id mandare, & merito obstringitur mandati. ff. mandati. l. 6. §. si passus. l. ex mandato. 2. §. 1. d. si pro te. 40. & l. qui fide. §. 3.

§. pen.

¶ In quarta & ultima tituli parte considerantur duo fideiussionis accidentia. Primò huic contractui accedit, ut linguâ Græcâ fiat. §. pen. licet enim stipulatio sit contractus iuris civilis, tamen nò solum Latina, sed etiam

§. ult.

quavis alia lingua fieri potest. §. de verbo. obligat. §. 1. ¶ Secundum accidens est scriptura. Hic quaeritur, si in instrumento scriptum sit aliquem fideiussisse, aut per illud instrumentum sufficienter probetur obligatio fideiussoris. Dubitandi causa est: quia fideiussor non obligatur, nisi interrogatio præcedat, & responsio congrua sequatur, ut conringit in omnibus stipulationibus. §. tit. prox. §. præterea. Respondetur in §. ult. cum scriptum sit aliquem fideiussisse, omnia præsumi solemniter acta, id est, præsumi eum recte fideiussisse, ita ut actus valeat, & fideiussor obligetur. coniunge §. si scriptum. §. tit. prox.

EX HOC tit. colliguntur octo axiomata:

1 Cuius obligationi fideiussor accedere potest. §. i. cum

2 Fideiussor potest magis. d. §. 1. vel minus, non plus debere, quam reus principalis. §. fideiussores.

3 Obligatio fideiussoris transit in heredes.

§. fide

§. fideiussor non tantum.

4 Contractus accessorius ante contractum principalem fieri potest. §. fideiussor & præcedere. sed interim obligationem non parit. D. eo. l. fideiussor antequam. §. 7.

5 Qui beneficium sibi à iure datum prætermittit, sibi debet imputare. §. si plures.

6 Plus in accessione esse non potest, quam in re principali. §. fideiussores.

7 Qui citius dat, plus dat. qui serius dat, minus dat. d. §. fideiussores. Commun. §. plus autem. §. de actionib.

8 Actus præsumitur rectè gestus. §. ult. Commun. §. si scriptum. §. tit. prox.

Delictarum obligatione.

T I T. XXI.

EXpositis contractibus, qui re, aut verbis perficiuntur, consequenter explicatur literarum obligatio: ac differentia ponitur inter ius antiquum, & ius nouum: quoniam olim ex syngraphis ius nõ dicebatur, id vetante lege Gabinia, teste M. Tulio lib. §. ad Attic. epist. ult. sed veteres apud argentariorum mentam pecuniam deponere, & per eos fœnerare solebant. cum enim publicum sit argentariorum munus. ff. de eden. l. argentarius. 10. §. 1. per scripturam argentarij contrahebatur obligatio; quæ dicebatur fieri nominibus, propterea quòd argentarius nomen eorum, quibus pecunia expensa erat, in tabulas referebat. Sed postea h. c. mos exoleuit, & cœpit maior esse syngrapharum auctoritas.

Notandum igitur est, priuatam syngrapham, id est, chirographum debitoris, initio tantum valere ad probandum: immo hanc probationem esse imperfectam: quia si manu mea scripsero me tibi debere centum ex causa mutui, hæc syngrapha non sufficiet ad me condemnandum, quia possum excipere de non numerata pecunia, id est, dicere me eam syngrapham scripsisse, non quia reuera ceterum à te mutuò acceperim, sed quia spem mihi feceras te ceterum mihi crediturum, si darem eam syngrapham. ergo hac exceptione te agentem summoveo, nisi alia legitima probatione ostendas te ea centum realiter mihi numerasse. C. de non numera. pecu. l. 3. aut syngrapha causam obligationis antecedentem contineat, nec liquidò per scripturam probare possim esse indebitum. C. eo. l. generaliter. 13. Hæc est vis syngraphæ ab initio, id est, intra biennium. post biennium verò longè maiorem vim accipit: quia valet ad obligandum, ut ita puniatur negligentia debitoris, qui per integrum biennium syngrapham penes creditorem reliquit, quasi post biennium nimis sera sit eius querela. Statuatur ergo regula, quòd chirographum post biennium ex eo die numerandum, quo scriptum fuit, literarum obligationem parit. rectè enim dicimus obligationem literis, non re contracti: quia non querimus, an debitor pecuniam acceperit, sed an se debere scripserit. Hæc regula patitur quasdam exceptiones, quis libet hæc apponere. Excipitur. I. Nisi intra biennium debitor conquestus sit de non numerata pecunia. quamvis enim exceptio non numeratæ pecuniæ regulariter biennio terminetur, tamen per querelam intra biennium

biennium propositam perpetuatur, adeo ut
hoc casu non nascatur literarum obligatio.
C. de non num. pec. l. si intra. 8. l. cum ultra. 9.
l. in contractibus. 14. §. ult. II. Nisi sit chiro-
graphum minoris: quia dictum biennij tem-
pus contra minorem, quamdiu est minor,
non currit. C. in quib. caus. in integ. restit. non
est neces. l. ult. III. Nisi debitor per restitutio-
nem in integrum recuperare possit exceptio-
nem non numeratæ pecuniæ, quam lapsu
biennij amiserat. d. l. in contractibus. in princ.
IV. Nisi debitor post biennium velit probare
se non accepisse pecuniam, ut Doctorib. no-
stris vulgò placet, qui putant exceptionem
non numeratæ pecuniæ quandoeumque pro-
poni posse. quod autem de biennio statuitur,
sic accipiunt, ut intra biennium onus proban-
di incumbat actori, post biennium verò ad
reum transferatur. Hæc sententia, quamvis
in foro recepta, manifestè falsa est: quoniam
Imp. diserte ait reum, dum post biennium
conqueri non potest, scripturâ obligari, & ex
ea scriptura nasci conditionem. quemadmo-
dum igitur cum aliquis iuravit se maritum
dedisse, non quæritur, an mutuum dederit, sed
an iurauerit, & ex eo iureiurando datur actio.
J. de act. §. item si quis postulante. ita etiam
cum aliquis ante biennium scripsit se pecu-
niam mutuatam accepisse, non quærimus, an
acceperit, sed an scripserit, & ex ea scriptura
datur actio. In confirmationem huius senten-
tiæ plura adduxi in commentario ad d. l. si
intra num. 17.

De obligationibus ex consensu.

TIT. XXII.

VLTIMUM contractuum genus, est eorum, qui nudo consensu perficiuntur. ¶ Primò Imper. enumerat hos contractus. sunt autem quatuor, nimirum emptio & venditio, locatio & conductio, societas, mandatum. Nota primò appellatione locationis contineri etiam Emphiteusum, quæ est locatio quædam perpetua vel ad longum tempus. ff. si ager vectig. l. 1. §. 1. & ll. seqq. Nota secundò duas differentias inter hos contractus. I. Alij significantur vno nomine, vt societas, & mandatum: alij duplici nomine, vt emptio & venditio, locatio & conductio. neque enim emptio & venditio sunt duo contractus, neq; locatio & conductio, sed vnus est contractus, qui diuerso respectu vocatur emptio & venditio, vel locatio, & conductio. II. Emptio & venditio, nec non locatio & conductio magis respiciunt ad res, quàm ad personas. vt putà non tam spectamus à quo emimus, vel conducimus, quàm quid emamus, vel conducamus. è contrario, societas & mandatum magis respiciunt personam, cum qua contrahitur. in his enim dicitur eligi industria personæ, vt putà eligimus certam personam socij, vel certam personam procuratoris cui aliquid mandamus. ¶ Secundò in versic. ideorationem affert, cur hi contractus dicantur perfici consensu. Hæc expositio est necessaria, quoniam omnes contractus consensum requirunt. ff. de pact. l. 1. §. conuentionis. sed

hi

hi dicuntur constare consensu, id est solo consensu, cum in aliis contractuum generibus præter consensum requiratur rei traditio, aut prolatio verborum, aut scriptura. ¶ Tertiò in vers. item. exponit horum contractuum proprietatem, & ostendit eos esse bonæ fidei, non stricti iuris, adeo ut per eos contractus aliquis ex bono & æquo obligetur etiam in id quod expressè non promissit, si modò bona fides (id est, æquitas) suadeat, ut in id teneatur. Hæc proprietas convenit omnibus his contractibus, non tamen solis, sed etiam aliis, ut deposito, & commodato. *¶ de act. §. actionum.*

De emptione & venditione.

TIT. XXIII.

HVIUS tituli quatuor sunt partes. ¶ In prima parte declarantur tria substantia-
lia, quæ requiruntur ad hoc, ut emptio & venditio consistat. ¶ Primum requisitum in principio tituli est conventio de pretio. Hic Imper. dat duas regulas. Priorem autem regulam & producit, & limitat. I. Regula in primis verbis est, Solus consensus de pretio sufficit ad perficiendam emptionem & venditionem. Hæc regula producit in vers. quamvis. ubi dicitur venditionem perfici solo consensu, quamvis nec pretium sit numeratum, nec arra eo nomine data, quia venditor sequi potest fidem emptoris *§. de rer. diuis. §. venditæ.* Exceptio dictæ regulæ est in vers. sed hoc. nisi emptio & venditio in scri-
Prine.

ptis contrahatur: tunc enim solus consensus
 non perficit hunc contractum: immo con-
 tractus non dicitur perfectus, antequam scri-
 ptura sit omnino perfecta. Sunt & alie dæ
 exceptiones in contextu prætexisse. Nam
 dicta regula neque in venditione conditio-
 nali locum habet, quæ ante impletam condi-
 tionem non est perfecta D. de contrah. emp.
 l. 7. neque in his, quæ ad pondus, vel nume-
 rum, vel mensuram venduntur: quarum re-
 rum venditio non peris perficitur, quàm ven-
 ditor eas appendat, vel numeret, vel admetia-
 ta. emptio. D. coll. quod sit per. 3 §. in his. &
 de peno. & conno rei vend. l. 1. Immo ad-
 us exceptionem in contextu positam oc-
 currunt quædam dubitationes non contem-
 nenda. Prima dubitatio est, si emptio modò
 perficitur solo consensu, modò per scriptu-
 ram, qui sit ut hic contractus simpliciter re-
 feratur utriusque qui consensu perficiuntur,
 non etiam referatur ad obligationem litera-
 ram. Responsio in digerendis contractuum
 generis sit spectari eorum naturam, quam
 per se habent ex iure non formam, quam ac-
 ciunt ex pactis contrahentium: quia hæc
 pacta sunt infinita, & hæc forma est incerta.
 emptio igitur & venditio secundum suam
 naturam semper solo consensu perficitur:
 tunc autem requiritur scriptura, cum pacti
 sunt contrahentes, ut in scriptis contrahere-
 tur. & ita debet accipi, quod dicitur in l. con-
 tractus. 17. C. de fid. instrum. emptionem &
 venditionem, quam in scriptis fieri placuit,
 non prius esse perfectam, quàm scriptura sit
 perfecta. nam pactum est placitum: & verbum
 placuit significat pactum, ut & in l. 1. §. &
 est

est pactio. ff. de pact. & in l. petens. 27. C. eodem. & aliis locis. Altera dubitatio ex eo oritur, quod Imper. inquit ab emptione & venditione imperfecta posse impunè recedi, nisi arrhae datae fuerint, quia cum arrhae datae sunt, si emptor recuset implere contractum, perdit arrhas quas dedit. Si venditor recuset, duplum restituit. quaeritur ergo, utrum haec decisio locum habeat solum in contractu imperfecto, an etiam in contractu perfecto, id est, si emptor arrhas dedit, ab emptione perfecta recedere velit, utrum sufficiat quod arrhas perdit, an insuper conveniri possit in id quod venditoris interest. Similiter quaeritur, si venditor qui arrhas accepit, a venditione perfecta discedere velit, utrum sufficiat quod duplum restituit, an teneatur etiam rem venditam tradere, vel id quod interest emptori prestare. Doct. communiter putant: si emptor arrhas perdat, aut venditor duplum restituat, eum non teneri ad implendum contractum, nec posse amplius conveniri, quamvis contractus perfectus fuerit. Ego vero hanc sententiam reprobavi in tractatu de contractibus, axio. 3. memb. 10. II. Regula est in vers. pretium. quod emptio & venditio sine conventionione de pretio non consistit. Has duas regulas si coniungamus, apparebit nexus necessarius inter emptionem & consensum de pretio: quia ab uno ad alterum tam affirmatiue quam negatiue argumentari licet. etenim si est emptio & venditio, necesse est esse conventionem de pretio. & si emptio & venditio non est, etiam conventio de pretio non est. è contrario quoque, si est con-

§. I.

§. item
pretium.

uentio de pretio, est emptio & venditio: & nisi sit conuentio de pretio, non est emptio; & venditio. Hæc dicta sint de primo requisito. ¶ Secundum requisitum est in §. 1. ut pretium sit certum. I. Imper. dat regulam, quod pretium emptionis & venditionis certum esse debet, ut I. c. aut 2. c. nam si pretium sit incertum, veluti, *vendo tibi domum eo pretio, de quo inter nos postea conuenerit*, non est emptio & venditio, sed contractus innominatus. arg. §. 1. j. tit. prox. II. In vers. alioqui. proponit quæstionem ex dicta regula emergentem, an venditio consistat, si pretij æstimatio in arbitrium tertie personæ conferatur. veluti, *vendo tibi rem quanti Titius æstimauerit*. III. In vers. sed nostra. respondet ad dictam quæstionem, & inquit esse contractum conditionalem: ita ut si Titius res æstimet, venditio tamquam impleta conditione valeat, ita ut res à venditore tradatur, & pretium ab emptore omnimodo secundum factam à Titio æstimationem soluatur: (videlicet nisi eius æstimatio sit iniqua, & ad arbitrium boni viri per iudicem redigenda, argu. l. societatem. 76. cum 4. legib. sequentib. D. pro soc.) si verò Titius pretium non definiat, venditio propter conditionis defectum non valeat. IV. In vers. quod ius. id quod dixit de venditione, producit ad locationem: quia ut pretium venditionis, ita etiam merces locationis certa esse debet. quapropter si tibi locem ædes ea mercede, quam Titius definiat, locatio sub ea conditione constat, si Titius mercedem definiat. j. tit. prox. §. 1. ¶ Tertium requisitum in §. item pretium. est, ut pretium consistat in numerata pecunia. secundum sen-

ten

sententiam Neruz & Proculi, quæ merito probatur, reiecta sententia Sabini & Cassij, qui putabant pretium in quacumque re posse consistere, atque ita permutationem cõfundebant cum emptione & venditione. vide l. i. ff. de contrahen. emptio. & l. i. ff. de rerum permut. ¶ In secunda parte tituli, quæ est in §. cum §. cum autem. Declaratur effectus emptio-autem. nis & venditionis perfectæ. Effectus autem est, vt commodum & periculum rei venditæ pertineat ad emptorem. Imper. hoc loco dat tres regulas. I. Regula est de interitu vel deterioratione rei venditæ. Quod hoc damnum spectat ad emptorem, ita vt cogatur soluere pretium, quamuis non possit rem accipere, vel deterioratam accipiat. Additur exceptio, nisi dolo aut culpa venditoris res perierit, vel deterior facta sit. Aduersus dictam regulam oppono primò, quod hac ratione dicendum rem perire emptori. D. de rescin. vend. l. 5. §. vlt. atqui ante traditionem non emptor, sed venditor est dominus, vt dicitur in fine huius paragraphi: ergo venditori, non emptori res perire debet, quia res domino perire dicitur. C. de pign. act. l. pignus. 9. Respondeo rem domino perire quod ad ius in re, id est, dominium: emptori autem perire ratione iuris ad rem, id est, obligationis, quia venditor liberatur. d. l. 5. §. vlt. (secundum regulam illam iuris, interitu speciei debitor, qui dolo & culpa caret, liberatur. D. de verb. obl. l. si ex legati. 23.) & nihilominus emptor, qui rem nancisci non potest, pretium soluere cogitur, vt hîc, & C. de peric. & commo. rei vîd. l. vltim. perinde ac si rem accepisset. d. l. 5. Oppono secundò, quod res emptori perit,

non pretium secundū Cuiac. tract. 8. ad Africa. ad l. si fundum. 33. D. loca. per illum textū, & per l. quod si neque. 14. de peri. & commo. rei vend. & l. ult. de condict. cau. da. & l. si soluturus. 39. vers. his consequens. de solut. Respondendo nullam esse in hac questione auctoritatem Cuiac. cum expressē legibus contradicat, id est, huic §. & l. 5. §. ult. D. de rescin. vendit. & l. ult. C. de peric. & commo. rei vend.) infirmis autem utatur argum. Nā in d. l. si fundus. dici non potest venditorem dolo & culpa carere, cum eius fundus publicatus sit: neque enim sine causa fit confiscatio: & causa non potest spectari in emptore, qui nondum fundum acceperat. In d. l. quod si neque venditor culpam admisit, dum lectos venditos reliquit in via publica: quam ob rem aedilis, ad quem publicatū viarū cura pertinet, eos condidit. In d. l. ult. non est emptio & venditio, sed contractus innominatus, do ut des, cuius diuersa est ratio. Ex d. l. si soluturus. vers. his consequens. Cuiacius colligit nō sufficere ad hoc ut periculum nummorum sit emptoris, emptionem esse perfectam, sed tantum sufficere ad hoc ut merx sit eius periculo: unde confici putat, periculum rei, non pretij pertinere ad emptorem, ideoque emptorem non posse rem petere, neque cogi pretium soluere, immo soluturū repetere. Ego verò fateor quidem, perfecta venditione periculum solius mercis, non etiā nummorum debitori imminere: nō tamen ob rationē Cuiac. sed quia merx vendita, est species, quæ perire potest: pretium autē est quantitas in genere sumpta, quæ perire nequit: nō enim ut venditor certū corpus venditū debet tradere, ita etiā emptor certū corpus num.

morū debet soluere. II. Regula est in vers. sed
etsi post. de cōmodo reivendit. si quid. n. post
venditionē rei accedat, ad emptorē pertinet.
veluti si fundus vēditus per alluvionē augea-
tur, hoc augmētū cedit cōmodo emptoris, nec
potest teneri à vēditore. III. Regula est in ver.
q̄ si fugerit. de amissione rei venditæ. veluti
quia servus vēditus fugit, aut rē venditā ali-
quis venditori surripuit. Hoc quoq; periculū
regulariter pertinet ad emptorem. Sed huic
regulæ adiungūtur duę exceptiones. Prior est,
nisi vēditor doli aut culpā cōmiserit. Poste-
rior est, nisi vēditor rei custodiā vsq; ad tradi-
tionē in se suscepit: debuit enim diligenter
custodire: quod si fecisset, res nō fuisset ei sui-
repta. Hæc exceptio sub priori contineri po-
test: quia venditor, qui custodiam in se sus-
cepit, & per negligentiam rem amittit, culpā
non caret. Addit Imp. in vers. utique. quod
licet venditor non teneatur rem tradere, quā
sine dolo & culpa amisit, tamen tenetur em-
ptori cedere omnes actiones, quas ad eam
rem persequendam, vel occasione eius rei a-
missæ habet: ut rei vindicationem, condictio-
nem furtivam, actionem furti, & actionem
legis Aquilæ. Cū enim venditor vsque ad
traditionem rei dominium & possessionē re-
tineat: hæ actiones ipso iure ei competūt, sed
ipsæ in rem sequuntur, vel eius loco succedūt,
ideoque ad emptorē transferri debent. ¶ Ter-
tia pars in §. pe. diuidit emptionē & venditio-
nē in puram & cōditionalem. Conditionalis §. pen.
exemplum hoc affertur, Si Stichus intra cer-
tum diem, puta intra mensem, tibi placue-
rit, erit tibi emptus aureis ses, puta aureis
decem. Hæc emptio & venditio valet: quam-

S. ult. uis illæ non valeant, *Si volueris, tibi emptus esto: Si voluero, tibi emptus erit.* D. de contrahen. empr. l. 7. in princ. ¶ Quanta pars est in §. ult. de re vendita. ubi fingitur venditam fuisse rem quæ non est in commercio, ut sacram, vel religiosam, vel publicam: & quaeritur, an hæc venditio habeat aliquem effectum. Sic autem distinguitur: Aut sciens emit rem, quæ non est in commercio: aut per ignorantiam deceptus à venditore. Priori casu non habet actionem. Posteriori casu agit ex empto in id quod sua interest. Non ideo putes emptionem valere, quia ex empto agitur. immo emptio rei quæ non est in commercio, non valet: sed quoniam actio ex empto est bonæ fidei, idcirco ex bono & æquo conceditur etiam eo casu, quo emptio nō valet. ff. de contrahen. empr. l. qui officij 62. §. 1. & l. liberi. 70.

EX H O C titulo colliguntur 11. axiomata.

1 Arra negotium perfectum arguit. in princ.

2 Paria sunt, aliquid non facere, & impedire facere. cod. princ.

3 Emptio sine certo pretio nulla est, cod. princ. & §. 1.

4 Vbi est eadem ratio, debet esse idem ius. d. §. 1. vers. ult. Coniun. §. 1. vers. pari ratione. §. quibus mod. ius potest. solu. & vers. cum & adgnatos. supr. de legit. patron. tut. & §. & l. illud 32. D. ad leg. Aquil.

5 Pretium in sola numerata pecunia consistit. §. item pretium.

6 Valet argumentum ab auctoritate peccatarij. d. §. item pretium. Coniun. §. 1. j. de leg. Aquil

Aquil. & l. 1. *supra*. de contrah. emp. sicut etiam valet ab auctoritate philosophorum. D. de iudic. l. proponebatur. 76. *vers.* quod si quis. & medicorum. D. de statu homi. l. septimo. 12. & oratorum. D. de legib. l. 2.

7 Periculum & commodum rei venditæ ad emptorem spectat. §. cum autem. Coniun. l. necessario. 8. D. de peric. & cōmo. rei vend.

8 Venditor præstat dolum, & culpam, non casum fortuitum, nisi ex pacto d. §. cum autem.

9 Dominium rei venditæ manet penes venditorem usque ad traditionem. d. §. cum autem.

10 Quæ non sunt in commercio, vendi non possunt. §. ult.

11 Deceptus à venditore, rectè agit ex empto, quamvis emptio non valeat. d. §. ult.

De locatione & conductione.

TIT. XXIV.

Hic titulus diuiditur in tres partes. ¶ Prima pars est de locatione contrahēda, id est, quomodo locatio & conductio contrahatur. hoc Imp. explicat per collationem locationis & conductionis cum emptione & venditione, quoniā hi contractus perquam similes sunt. ¶ Primò igitur dat regulam, quod hi duo cōtractus sunt se similes & affines, & cōsistunt iisdem iuris regulis. Intellige easdem proportionem, non omnino easdē (idem enim dicitur quatuor modis, genere, specie, numero, & proportionem, ut docet Aristo. 5. metaph. c. 6.

c. 6. verbi gratiā in emptione & venditione debet esse certū pretium, in locatione & conductione certa merces: atq; inter hæc est proportio: propterea quod quam rationē habet pretiū ad venditionem, eādem habet merces ad locationē. ¶ Secundo singillatim explicat similitudines horū cōtractuū. I. Similitudo est in vers. nā vt emptio. quod sicut emptio perficitur sola conuentione de pretio, ita locatio perficitur sola conuentione de mercede: adeo vt ex hac sola conuēntione nascātur actiones locati, & conducti: quarū illa locatori aduersus conductorē competit, hæc datur cōductori contra locatē rē. *II. Similitudo est, quod sicuti pretium emptionis, est certum, ita etiam merces locationis certa est. Hinc duo colliguntur in §. 1. alterum in princ. §. quod si merces sit commissā alieno arbitrio, veluti, *loco tibi adas ea mercede, quam Titius definierit*, contractus intelligitur factus sub conditione si Titius mercedem definierit, vt tam de emptione quā de locatione dictum fuit in §. 1. §. tit. prox. Alterum est in vers. qua de causa. quod vbi merces incerta est, veluti si locem tibi ædes mercede de qua inter nos postea conuenerit, non est locatio & conductio, sed contractus innominatus: proinde non agitur locati & conducti, sed præscriptis verbis. *III. Similitudo est in §. præterea. quod sicuti pretium emptionis non consistit in corporibus, sed in pecunia, ita etiam merces locationis. Hic tamen notanda est differētia: quia pretium tantum consistit in pecunia numerata. §. tit. proxim. §. item pretium. merces autem consistit in quauis pecunia, id est, in omni re, quæ numero, pondere, vel men

§. 1.

§. præterea.

mensurâ constat, ut vino, oleo, frumento. C. de locato. l. si olei. 2. i. quamquàm non desunt qui putant hoc casu non esse proprie locationem. Ex dictis colligitur, quemadmodum rebus inuicem traditis est contractus innominatus, id est permutatio: veluti si tibi dem librum ut mihi des gladium: ita etiam usu inuicem concessio non esse locationem & conductionem, sed cōtractum innominatū: veluti si hodie tibi concedā usū equi mei, aut bouis. ut cras mihi cecōdas usum tui equi aut bouis. ergo etia hoc casu agitur præscriptis verbis, §. adeo. non locati conducti. * IV. Similitudo est in §. adeo. quod ubi prædia in perpetuum locantur, hic contractus habet aliquid venditionis, & aliquid locationis, adeo ut dubitatum fuerit utrum sit venditio, an locatio. Sed Zeno constituit, ut sit cōtractus à venditione & à locatione separatus, qui quidē vocatur emphyteusis, seu contractus emphyteuticus. Ad hunc §. nota I. locationem duobus modis accipi: quia locatio generaliter accepta diuiditur in locationem propriè dictam, & emphyteusim, seu contractum emphyteuticum, de quo in hoc §. differitur. Nota II. hanc emphyteusis appellationem sumptam esse ab origine huius contractus: quoniam agri steriles solebant in emphyteusim dari, ut ab emphyteuta meliorarentur, & fertiles redderentur: huius autem meliorationis pars est emphyteusis, id est, insitio. Nota III. emphyteusim dici, non solum si prædium in perpetuum locetur, sed etiam si locetur ad tempus. ff. si ager vectigal. l. i. §. i. & ll. seqq. id est, ad longum tempus. argum. l. i. §. quod ait. ff. de superfic. quod est decennium. supra de usuc. versic. & ideo.

Vnde

Vnde vulgò putant, quotiescumque prædium ad decennium locatur, esse contractum emphyteuticum, & utile dominium transferri in conductorem. sed non dubito, quin hæc sententia falsa sit: quia nihil verat quominus dominus prædium suum ita ad longum tempus locet, ne quid domini ad conductorem transferat: quo casu constat non posse dici emphyteusim. Nota IV. differentiam inter venditionem, locationem, & emphyteusim. nam si venditor sit dominus, per traditionem, transfert omne dominium ad emptorem. §. de rer. diuis. §. venditæ. vnde non valet venditio, si id agitur, ne emptor dominium acquirat. ff. de contrah. emp. l. penul. §. ult. in locatione verò dominium non transfertur. ff. locati. l. non solet. 39. at in emphyteusi medium quid accidit, quia tradens prædium in emphyteusim, retinet dominium directum, ac transfert in emphyteutam dominium utile. ff. si ager vectiga. l. 1. §. 1. Nota V. si prædium emphyteuticum in totum pereat, periculum esse domini directi, quia non poterit amplius ab emphyteuta aliquid exigere: si verò pars prædij pereat, periculum esse emphyteutæ, quia nihilominus annuam pensionem integram soluet; quamvis in locatione proprie dicta aliud obseruetur. ff. locati. l. ex conducto. 1 §. 9. si vis. & §. seq. Nota VI. contractum emphyteuticum non esse iuris gentium, sed iuris civilis: quoniam eius natura dicitur esse constituta à Zenone. hinc est, quòd Imper. ait, pacta huic contractui apposita, perinde valere, ac si naturalis esset contractus: perinde ac si esset contractus iuris gentium. Vnde notandū est, quod dicitur, pactis

ctis contractus formari & reformari, non solū
obtinere in contractib. iuriscētium, sed etiam
in contractib. iuris ciuilis. Quidam tamē pro
naturalis, legunt *natura talis*: quæ lectio non
incommoda est: & ita videtur legisse Theo-
philus. secundum hanc lectionem sensus
erit, pacta emphyteusi apposita, ita esse ser-
uanda, ac si contractus secundum suam na-
turam, quam à iure accepit, tales conuen-
tiones in se contineret. * V. Similitudo est
in §. item queritur. quia sunt aliqui contra-
ctus qui videntur commixti & coniuncti ex
venditione & locatione. veluti si aurifex anu-
los certi ponderis ex suo auro milu confice-
re debeat certo pretio, Cassius putauit simul
esse venditionem, & locationem, id est, au-
rificem vendere aurum, & locare operas suas
ad faciendum anulum. Sed hæc sententia
merito displicuit: quia si quis diligenter
hanc conuentionem expendat, facilè intel-
liget vnum esse contractum, ita vt pretium
detur pro anulo. Imper. ergo sic distinguit:
Aurifaber mihi facit anulum vel ex suo, vel
ex meo auro. Priori casu est venditio anuli.
Posteriori casu est locatio operæ. ¶ Secun-
da pars est in §. pen. de effectu conductionis.
vbi Imper. dat quatuor regulas. I. Regula est:
Conductor debet seruare pacta conductionis,
si quæ pacta facta sint. hoc autem non est pro-
prium conductoris, sed obtinet etiam in lo-
catore, & generaliter in omnibus contra-
hentibus: quia generaliter prætor edixit se
pacta seruaturum. ff. de pact. l. 7. §. ait præ-
tor. II. Regula est in versic. & si quid. Con-
ductor tenetur ea præstare, quæ suadet æqui-
tas, licet de his expressè non conuenerit
hoc

§. item
queritur.

§. pen.

hoc generaliter traditum fuit de omnib. contractibus, qui consensu perficiuntur. §. de obl. ex consen. vers. vlt. III Regula est in vers. qui pro usu. Conductor in re conducta præstat diligentiam exactissimam. Hoc adnotatione dignum est: quia cum locatio & conductio utriusque gratiâ contrahatur, nimirum ut alter mercedem accipiat, alter usu rei alienæ, vel opera aliena fruatur; certè secundum regulam iuris videbitur præstanda diligentia exacta, non exactissima. Vnde nonnulli hoc loco accipiunt exactissimum pro exacto, & diligentissimum pro diligente. Atqui exactum & diligens accipiunt aut generaliter, quatenus sub se complectuntur etiam id quod est exactius, vel exactissimum; & id quod est diligentius, vel diligentissimum, ut in l.vbi. 75. §. vsque adeo. D. de verb. obl. g. aut specialiter, ut coangustentur ad solùm gradum positivum. Si priorē interpretationem accipiunt, ea quidem vera est, sed notum non soluit. quid enim interest, utrum requiras diligentiam exactissimam, an exactam, sumendo exactam pro exactissima? Si posteriorem interpretationem sumant, ea perspicuè falsa est, quia confundit gradum superlativum cum positivo. Præterea si exactissimum sumi posset pro exacto, quemadmodum exactum sumi potest pro exactissimo. §. quib. mod. re contrah. oblig. §. item is. (hoc enim argumēto utuntur dictæ interpretationis auctores) certè non magis esset exactissimi quàm exacti certa appellatio, contra doctrinam Vlpiani in d. l.vbi. §. vsq; adeo. IV Regula est in vers. quam si præstiterit. Conductor non præstat casus fortuitos. veluti si
rem

rem sine sua culpa amiserit non tenetur. hoc autem non est proprium conductoris, sed & in aliis contrahentib. locum habet. ff. de diu. reg. iur. l. contractus. 23. in fin. & C. de pigner. act. l. 6. nisi si cuius culpâ casus contigerit. ff. commod. l. 5. §. quod verò. aut pacto conuento hoc periculū subierit. C. eo. l. 1. ¶ Tertia pars §. ult. est in §. ult. quibus modis locatio & cōductio soluitur. Hic tractatur vna quæstio, an morte conductoris cōductio finiatur? Respondetur, non finiri, sed transire ad heredem. Nota primò, cū heres dicatur in cōductione succedere, vt hic. & C. eo. l. viam r. c. his verbis significari heredem conductoris esse cōductorem, alioquin non in cōductione, sed tantum conductori succederet. Non obstat l. cū in plures 60. §. 1. D. eo. quoniam ibi non negatur heredem coloni intra tempora cōductionis esse colonum: sed dicitur eum domino possidere, licet non sit colonus, id est, etiamsi cōductionis tempus finitum sit. Nota secundò, aliam esse rationem societatis: quia etiamsi multi sint socij, tamen morte vnus societas inter omnes dissoluitur. infra. tit. prox. §. soluitur. Differentiæ ratio est: quia (vt notauimus in principio tituli de oblig. ex consen.) in locatione & cōductione respicimus ad rem: in societate verò respicimus ad personam, vt dicitur in d. §. soluitur.

EX HOC tit. colliguntur octo axiomata.

1 Locatio & cōductio est similis emptio-
ptioni & venditioni. in princ.

2 Locatio non est sine certa mercede. in
prin. & §. 1.

3 Commodatum est gratuitum. §. præterea.

Con

Coniun. §. item is cui. §. quib. mod. re contrah. oblig.

4 Pacta informant contractus tam iuris gentium, quam iuris ciuilis. §. adeo. Coniun. l. 7. §. quin imino. D. de pactis.

5 Rei emphyteuticæ periculum, si tota pereat, ad dominum spectat, si pars intereat, ad emphyteutam pertinet, d. §. adeo.

6 Conductor debet omnia facere secundum legem conductionis: & si quid in lege prætermisum fuerit, id ex bono & æquo præstare. §. pen.

7 Conductor præstat diligentiam exactissimam, non casus fortuitos dict. §. penult.

8 Conductio transit ad heredem. §. ultim.

De societate.

TIT. XXV.

Princ.

Societas est contractus, qui nudo consensu perticitur, de re, vel negotiatione honesta, eiusque lucro vel damno inter socios communicando. ¶ Huius tituli quatuor sunt partes. ¶ In prima parte, quæ est in princ. titul. Imper. societatem diuidit in vniuersalem, quæ est omnium bonorum: & specialem, quæ est vnius negotiationis. supple, vel vnius rei. ff. cod. l. 5. ¶ Secunda pars est de diuisione lucri vel damni inter socios facienda. In hac parte Imper. primò in §. 1. sic distinguit: Aut de partibus nihil conuenit aut certa pacta facta sunt. Primo casu sunt: lige

partes æquales tam lucri quàm damni. Intel-
 lige æqualitatem, non arithmeticam, qua
 singuli tantundem præcisè accipiunt, siue
 plus siue minus in societatem contulerint.
 sed geometricam, quæ in proportionem con-
 sistit, adeo ut eadem sit ratio inter ea quæ so-
 cij conferunt, & lucrum vel damnum quod
 ex societate sentiunt. verbi gratia qui duplū
 in societatem contulit duplū ex lucro ca-
 plet: qui dimidium contulit, dimidium per-
 cipiet. ff. h. t. l. 6. & Nou. Leon. 103. Hoc
 iure etiam veteres Græcos usus esse constat
 ex Aristotele lib. 3. Polit. cap. 6. Secundo ca-
 su pacta sunt seruanda: adeo ut ex pacto pos-
 sint fieri partes inæquales. Nota non diuidi
 simul lucrum & damnum, sed vel lucrum vel
 damnum: quia si in aliis reb. lucrum, in aliis
 damnum accidit, compensatio fit lucri cum
 damno: & id, quod excedit, siue sit lucrum;
 siue damnum, in diuisionem venit j. §. prox.
 ultim. ¶ Secundo examinat varia pacta, de *§. de illa.*
 quibus non sine causa dubitari potest, an va-
 leant. Primum pactum est in princ. §. de illa.
 nempe ut ad alterum socium pertineant duæ
 partes lucri; tertia tantū pars damni; ad al-
 terum vero duæ partes damni, tertia lucri.
 hoc pactum receptum est secundum senten-
 tiam Seruij Sulpitij, contra sententiam
 Quinti Mutij. Vnde notandum est, fieri
 posse, ut alius socius meliore, alius dete-
 riore conditione in eadem societate fruatur.
 Secundum pactum est in versic. nam & ita. ut
 vnus in societatem conferat pecuniam, alter
 operam, & lucrum inter eos diuidatur. hoc
 etiam pactum valet. Tercium. pactum est in
 versic. & adeo. ut aliquis socius partem lucri
 accipiat,

accipiat, si lucrum accidat: partem verò damni non sentiat, si damnum contingat. hoc etiam pactum sustinetur: quia generaliter probamus, ut socius socio meliorem conditionem habeat, nisi sit societas Leonina, id est, ut totum lucrum ad vnum socium pertineat. ff. eodem. l. si non fuerint. 29. §. Aristo.

§. illud.

* Quætem pactum est in §. illud, nimirum quod est de solo lucro, vel de solo damno inter socios partiendo, certum est, hoc pactum seruati debere. sed queritur quæ partes hiant eius, quod in pacto prætermissum fuit? veluti si pactus sum cum socio meo, ut duas partes lucri accipiam, deinde non lucrum, sed damnum sequatur: quæstio est, quam partem damni sustinere debeam? Respondet Imp. expressum in vno casu, censi tacitè repetitum in altero casu: ut in specie modò proposita, cum sim pactus de duabus partibus lucri, sustinebo duas partes damni.

§. manet.

¶ In tertia parte varij modi enarrantur, quibus societas soluitur. Primus modus in §. manet, est renunciatio: de cuius effectu dantur tres regulæ. I. Regula est: Renuntiatione vnus socij dissoluitur societas etiam altero socio inuito. hoc in societate speciale est: quia cum communio soleat rixas excitare. ff. de legat. ij. l. cum pater. 77. §. dulcissimis. nemo inuitus cogendus est in communione permanere. C. commun. diuid. l. ult. aliàs solemus dicere, in contractibus nominatis non esse locum pœnitentiæ, sed hos contractus ab initio esse voluntarios, postea necessarios, C. de obl. & act. l. 5. II. Regula est in vers. sed plane. Qui dolo malo renunciauit societati, ut aliquod lucrum ad se peruenturum solus

lucere

lucetur, cogitur hoc lucrum cum socio communicare: alia verò lucra, quæ non captauit, solus lucatur: quoniam hic contractus est bonæ fidei, adeo ut ex bono & æquo etiam id debeat, de quo non convenit. III. Regula est in vers. hi verò. Is cui renunciatum est, indistinctè sibi retinet, neque cum socio partitur, quæcumque post renunciationem acquisiuit. Ex dictis colligitur, dolum non produci, nec à re ad rem: (quidem dolum renunciantis societati, tantum ei nocet in eo quod captauit) nec à persona ad personam, quandoquidem dolum renunciantis non nocet ei, cui renunciatum est. ¶ Secundus modus in §. soluitur. est mors. ubi notatur, quantum multi sint socii, tamen vnus morte societatem in totum dissolui, etiam inter socios superstitibus, nisi in contrahenda societate pacti sint, ut vno ex sociis mortuo societas inter reliquos superstitibus inueat. Notandum insuper est, adeo verum esse, quod diximus, morte socij dissolui societatem, ut non valeat pactum societati appositum, ut heres in societate succedat, nisi sit societas vestigabam. ff. pro soc. l. nemo. §. 5. & l. adeo. §. 9. Diuersa est ratio locationis & conductionis, in quam heres succedit etiam sine pacto expresso. ff. tit. prox. §. ult. ubi diuersitatis ratione exposui. ¶ Tertius modus in §. item. est finis negotij propter quod societas contracta fuit. ¶ Quartus modus in §. publicatione. est confiscatio bonorum socij: quoniam hoc casu fiscus in eius locum succedit, adeo ut pro mortuo habeatur. Nota aliam esse mortem naturalem cum anima seungitur à corpore: aliam civilem, cum aliquis ciuitatem amittit, ac desinit esse in ci-

§. solui
tur

§. item

§. public
atione.

§ pen.
6. ult.

uium Romanorum numero, ut contingit de-
portatis, quorum bona confiscantur. Item
nota societatem dissolui non solum mor-
te naturali, ut dictum fuit in §. soluitur. sed
etiam morte civili, ut hic. Quinque modus
in §. penult. est cessio bonorum. §. Quarta
pars in §. ult. declarat esse tam societatis. ubi
datur regula: Socius socio præstat dolum,
& culpam: hoc tamen, ut non teneatur ma-
iorem diligentiam præstare in rebus com-
munibus, quam in suis: quia sibi debet imputare, qui
parum diligentem socium assumpsit. quæ
sententia ex Cajo sumpta est. D. pro soc l. so-
cius socio. 72. Falsum igitur est, quod omnes
Doct. tradunt, socium etiam latam culpam
præstare, siquidem sufficit eum non esse ne-
gligentiorem in rebus communibus, quam
in suis: &, si negligentior esset, non leue in-
sed latam culpam committeret, arg. l. quod
Nerua. 32. D. de pos.

EX HOC tit. colliguntur 9. axiomata.

1 Pacta sunt seruanda. §. 1. Coniun. l. 1. in
princ. & l. 7. §. ait prior. D. de pact.

2 Sæpe quorum tam ita pretiosa est opera
in societatem, ut iustum sit eos meliore con-
ditione in societatem admitti. §. de illa.

3 Lucrum vel damnum id solum intelli-
gitur, quod compensatione lucri cum dam-
no facta, superest. d. §. de illa.

4 Expressum in parte contractus, censetur
tacite repetitum in altera parte. §. illud.

5 Nemo debet ex suo dolo lucrari §. manet.

6 Heres in societatem non succedit. §. sol-
uitur.

7 Is, cui bona confiscantur, pro mortuo
habetur. §. publicatione.

8 Socius dolum & culpam latam & leuam præstat. §. ult.

9 Qui parum diligentem socium sibi adiungit, sibi debet imputare. d. §. ult.

De mandato.

TIT. XXVI.

Vltimus contractus, qui consensu perficitur, est mandatum: quod definiri potest. Contractus, qui consensu perficitur, de alieno negotio gratis periculo mandatis bona fide gerendo. ¶ Huius tituli quinque sunt partes. ¶ In prima tractatur questio, an mandatum valeat, ad quam respondetur per duplicem distinctionem. ¶ Prior distinctio in partem constat sex casibus, ita ut quinque prioribus casibus mandatū valeat, ultimo casu non valeat. I. Casus est, cum mando tibi mea causā. II. Cum mando mea & tua causā. III. Cum tibi mando nec mea nec tua, sed aliena causā. IV. Cum mando mea & aliena causā. V. Cum tua & aliena causā. VI. Cum tua tantum causā, quo casu non est verum mandatū, sed potius consilium. Addi potest. VII. Casus, quo mandatum est utile, videlicet si tibi mandem tua & mea & aliena causā: velui cum tutor cō. non suo mandat negotium pupilli gerendū. hoc enim mandatū est in gratiam pupilli, quia res ad eum pertinet: nec non in gratiam mandantis, & mandatarii, quia uterque pupillo tenetur actione tutelæ, nisi negotium pupilli recte geratur. D. h. t. l. si procuratorem, 8. §. si tutores. Non possunt autem plura quam septem genera excogitari, sic ostenditur: in omni mandato tres personæ spectari possunt: mandator, man-

datarius, & extraneus. hinc oriuntur tres modi simplices, id est, in quibus una persona consideratur nempe, mandantis causa, mandatarij causa, & aliena siue extranei causa. & totidē ex duabus personis coniunctis mandantis, & mandatarij gratia, mandantis & extranei mandatarij & extranei: atque vnus modus coniunctus ex tribus personis, id est, mandantis, mandatarij & extranei causa. Illa autem quinque mandatorij genera in cōtextu relata Imp. deinceps variis & perspicuis exēplis declarat à §. 1. vsque ad §. illud tantum. igitur quedam ad hos §§. notauimus. * Ad 1. §. nota spondere, accipi pro fideiubere. * Ad §. tuā gratiā. nota, in creditoris arbitrio esse, vtrum malit conuenire rem principalem, an fideiussorem: adeo vt fideiussor hoc iure conueniri possit ante reum principalem. Sed hoc ius corrigitur per Nou. 4. vbi datur fideiussori exceptio, quæ vocatur beneficium ordinis, propterea quod creditor cogitur vti hoc ordine, vt prius conueniat reum principalem, si modò adsit, & sit soluendo, quàm fideiussorē. * Ad §. aliena. nota, cum aliena tantum causa mandatur, non prius dari actionem mandati, quàm corperit mandatis interesse. d. §. si procuratorem. §. mandati. * Ad §. tuā tantum. nota I. differentiam duplicem inter mandatum & consilium. Vna est, quod consilium semper dari debet in gratiam eius cui datur; mandatum verò aliter contrahitur, vt expositum fuit in principio tituli. Altera est, quod mandatum est obligatorium, & parit actionem mandati; consilium verò non est obligatorium, nisi dolo malo datum sit, quo casu de dolo agitur. ff. de diu. reg. iur. l. consilij. 47.

Nota II. differentiam inter pecuniam oneratam, & pecuniam occupatam, nam onerata est quæ usui non est, veluti quæ est in arca occupata vero est, veluti quæ alteri est credita. atque hæc vel est sterilis, si sit mutuum gratuitum, vel est fecundativa, si sub usuris credita sit. Nota III differentiam inter hos duos casus, *mandatum tibi ut pecuniam crederes alicui, & mado tibi ut pecuniam* Is in *factores*. Priori namque casu tuâ tantum gratiâ mando: proinde non est verum mandatum, sed consilium. Posteriori casu est mādaturum tuâ & Titij gratiâ. nam Titius sentit cōmodum, dum ei creditur pecunia, quæ eget: ac tu sentis cōmodum, quatenus lucraris usuras. Hactenus prior mandati distinctio. ¶ Posterior est in §. illud. Aut enim est mandatum de re honesta, veluti de emendis ædibus, vel de pecunia credenda: aut est de re turpi, veluti de homicidio, aut furto faciendo. Priori casu mandatū valet. Posteriori casu Iustin. ait mandatum esse inutile. ¶ Secunda tituli pars est in §. is qui exequitur. §. is qui de effectu mandati. vbi datur regula, quod *exequi-* mandatarius non debet excedere fines mandati. Vnde oritur duæ quæstiones. Prior est, si mandem tibi, ut emas mihi ædes 100. aureis, ac tu emas 120. aureis, utrum possis quod impendisti, à me repetere actione mandati. Posterior est, si tibi mandem ut emas mihi ædes 100. aureis, tu vero emas 80. aureis, an tibi contra me actio competat: Priori casu Iustin. reprobat sententiam Sabini & Cassij, & probat sententiam Nerva & Proculi, te posse à me repetere dumtaxat 100. aureos, quia quod ad hanc summam, non excessisti fines mandati, pro reliquis autem 20. quos

vlta mandatum meum impendisti, nullam habes contra me actionem. Hic igitur locus habet ea regula, quod uile per inutile non vitiatur. Posteriori casu dat actionem mandati: quia mandatarius non exccellit mandati fines, dum minoris emit, quam sibi mandatum sit. etenim qui expresse mandat emi 100. aureis, tacite mandat minori pretio emi, si fieri possit: valet autem mandatum, non tantum expresse, sed etiam tacitum. ff. de procur. l. ad rem mobilem. § 6. & l. ad legatum. 61. & mandati. l. qui patitur. 18. ¶ Tertia pars est de modis, quibus mandatum soluitur. sunt autem tres modi: quorum primus spectatur in mandatore, tertius in mandatario, secundus in utroque. I. modus in §. rectè est reuocatio mandati, dummodo fiat re integra: id est, antequam mandatarij interesse incipiat. ff. hoc tit. d. l. si procuratorem. §. mandati. verbi gratia, mandavi tibi, ut pro me hies Romam: mox possum per penitentiam reuocare mandatum, ita ut ibi non sim mandati obligatus. Sed si iam te parasti ad iter, puta equum, & alia ad iter necessaria emisisti, non est amplius res integra: proinde non possum in tuum preiudicium reuocare mandatum, sed tenebor in id quod tua interest. * II. Modus in §. item. est mors mandatoris, vel mandatarij, similiter contingens re integra. Excipe, nisi quis post mortem suam aliquid faciendum, puta monumentum sibi extruendum mandauerit. D. eod. l. si verò non remunerandi. §. 12. §. vlt. Sed ex dictis oritur quaestio, si mandatore re integra mortuo, mandatarius cum mortuum esse ignorans,

§. rectè.

§. item.

rans. mandatum executus sit, & pro mandatore aliquid impenderit, vel soluerit, an id possit repetere ab herede mādatoris? Respondet Imper. in versic. sed utilitatis. mandatario actionem dari utilitatis causā id est, ex bono & æquo contra rationem stricti iuris, ne iusta ignorantia ei noceat. Nota primò, cum hac actio dicatur dari utilitatis causā, esse actionem utilem, non directam. Nota secundò, hanc regulam, iusta & probabilis ignorantia non nocet. Intellige ignorantiam facti, non iuris. ff. de iur. & fact. ign. l. regula 9. in pr. nam facti alieni ignorantia etiam in viros prudentissimos cadit. ff. eod. l. 2. Hæc regula, quod ignorantia facti tolleratur, & exequitur, à Iustin. confirmatur in versic. & huic simile hoc exemplo, Stichus erat servus actor seu dispensator Titij, id est, præerat pecuniis domini sui fœnerandis & exigendis. itaque pecunias quascūq; credidit Sēpronio. certè si Stichus in eodem statu mansisset, Sēpronius ei rectè solueret: sed fingimus antequam Sēpronius solueret, Stichum esse à domino suo manumissum hac manumissione nō solum desinit esse servus, sed etiam dispensator. quomobrem Sēpronius non debet seruo manumisso solvere, sed Titio creditori. Si tamen Sēpronius ignorans Stichum esse manumissum, ei soluerit, ex bono & æquo, ne iusta ignorantia ei obsit, liberationem consequitur contra rationem stricti iuris; quoniam ei soluit, cui non debuit. * III. Modus in § mandatum est renunciatio mandati. sicut enim mandator potest reuocare mandatum, ita etiam mandatarius potest renunciare mandato, sed quemadmodum mandator debet reuo-

§ mādatorum.

care re integra, ita etiam mandatarius debet renunciare tempestive, ut integra causa mandatori servetur negotium per se vel per alium expediri. siue ergo mandatarius, qui non est mandatarius executus, mandato non renuntiaverit, siue talis renuntiaverit, mandatori tenetur in id quod eius interest. Excipitur in contextu, nisi ob causam causam excusetur, veluti quia propter tempestatem, aut vim fluminis, aut incursum hostium non potuit suo tempore mandatori renunciare. Adde aliam exceptionem, nisi mandatoris nihil interest, cum enim actione mandati petat quod sua interest, mandatum impleri certe si nihil interest, nihil petet. si. h. de lib. procuratore. §. mandati. Ex hoc §. & §. recte. si. h. intelligimus in contractu mandati esse locum penitentiae, ut & in contractu societatis. §. ut. prox. §. manet. hoc igitur proprium est horum contractuum, in quibus magis respiciuntur ad personas, quam ad res. nam etiam in penitentia, neque in emptione & venditione, neque in locatione & conductione locum habet. ¶ Quarta pars in §. penult. proposita duo mandati accidentia, nempe diem, & conditionem. Dies apponitur mandatori veluti, *mando tibi, ut restituas domum mihi emas*. Condicio apponitur mandatori eluti, *mando tibi, ut, si Titius fuerit quod mihi debet, eam pecunia domum mihi emas*. ¶ Quinta pars in §. ult. declarat proprietatem mandati; nimirum quod est gratuitum. Hae proprietates non conveniunt soli mandato, sed etiam aliis contractibus, ut commodato, & deposito. Unde tres casus distinguuntur, ut ex ipso contextu colligitur.

Aut enim nulla merces interuenit: sed est contractus gratuitus: aut conuenit de certa mercede: aut de incerta mercede. I. Casu est mandatum, vel commodatum, vel depositū. II. Casu est locatio & conductio. III. Casu est contractus innom natus. Coniunge §. item is. versic. ult. §. quib. mod. re contrahi. oblig. & §. 1. §. de locat. & cond. Nota aliud esse honorarium, aliud mercedem. Nam merces est pretium quoddam. D. ad leg. Rhod. de iac. l. ult. §. ult. & de acq. poss. l. si quis ante. 10. honorarium verò non est merces, sed honoris causa tribuitur. D. si mensor fal. mod. dix. l. 1. in princ. Ideirco honorarium non impedit actionem mandati. D. h. t. l. 6. in prin. idem dicendum de alario. D. eo. l. 7.

EX HOC titulo colliguntur duodecim axiomata.

1 Nemo ex consilio obligatur mandati, quamuis consilium non sit utile ei cui datur: quia liberum est vnicuique, apud se explorare, an sibi expediat. §. tua tantum.

2 Mandatum contra bonos mores non est obligatorium. collud.

3 Mandatarius non debet excedere fines mandati. §. is qui exequitur.

4 Qui mādāt certo pretio emi, tacitè mandāt minoris emi, si possit, nō prius. d. §. is qui exequitur.

5 Utile per inutile non viciatur. d. §. is qui exequitur. Coniun. §. si quis alij. & §. quoties. suprā de inutil. stipul. & l. 1. §. pen. D. de verb. oblig. & reg. 37. ex. de reguliur. libro 6.

6 Mandatum re integra reuocari potest. §. rectè.

7 Mandatum non transit ad hæredes. §. item si adhuc.

8 Iusta alieni facti ignorantia excusat. d. §. item si adhuc.

9 Nemo cogitur mandatum suscipere, sed sponte susceptum tenetur perficere, aut re integra quamprimum ei renunciare. Nam re integra potest ei renunciari. §. mandatū non suscipere.

10 Mandatum est gratuitum. §. ult.

11 Depositum est gratuitum. d. §. ult.

12 Quibus casibus sine mercede suscepto officio mandatum seu depositum contrahitur, his casibus interueniente mercede locatio & conductio intelligitur. d. §. ult.

De obligationibus quæ quasi ex contractu nascuntur.

TIT. XXVII.

Post contractus expositos, subiiciuntur quasi contractus. Ut autem intelligatur discrimen inter contractus, & quasi contractus, notandum est, duo in hac materia spectari, conventionem & causam. Conventio est facti, nimirum consensus duorum, inter quos convenit de re aliqua danda, vel facienda. causa verò est iuris: est enim vis conventioni, vel cuius actui à iure tributa, obligationē & actionem pariens. unde dicitur causa, quia est causa obligationis & actionis. Quando igitur hæc duo concurrunt, conventio & causa: tunc est verus contractus. ff. de pact.

pact. l. 1. §. conuentionis. & l. 7. §. sed & si in
 alium. vbi autem est conuentio sine causa,
 dicitur pactum nudum. d. l. 7. §. sed cum nul-
 la. denique vbi est causa sine conuentione, si
 delictum absit, appellatur quasi contractus:
 habet enim aliquid contractus quatenus ha-
 bet causam, & parit obligationem: sed non
 est verus contractus, quia non habet conue-
 tionem, sine qua verus contractus esse nequit.
 d. l. 1. §. conuentionis. ¶ *Primo in princ. tit. Princ.*
 generaliter loquitur de quasi contractu. vbi
 duo tradit. Primo enim nectit hunc titulum
 cum præcedentibus. Deinde in vers. que qui-
 dem, ostendit hos non esse veros contractus,
 sed quia non possunt referri inter maleficia,
 mentò appellari quasi contractus: nimirum
 quia contractibus similes sunt quatenus ha-
 bent causam, vt nuperrimè exposui. Obser-
 ua Iustin. non negare hos aliquando appella-
 ri contractus: sic enim appellantur in l. 1. §.
 debitum. ff. de pec. const. & multis aliis locis:
 sed negat vocari contractus proprie, quia cō-
 uentione vacant, quæ à veris contractibus
 abesse nō potest. ¶ Post hæc singillatim enar-
 rat varia genera quasi contractuum, in qui-
 bus omnibus obseruare licet esse causam si-
 ne conuentione. ¶ Primus quasi contractus
 est negotiorum gestio, de qua in §. 1. vbi Iu-
 l. I. Loquitur de hac obligatione in gene-
 re, ac docet vnde nascatur, & quem effectum
 pariat. Nasitur ex eo quod aliquis negotia
 absentis gessit. parit autem actionem nego-
 tiorum gestorum directam, & contrariam:
 quarum illa datur domino contra gestorem,
 hæc gestori contra dominum. Nota primò,
 verbum negotia, hîc latè accipi, siue sint in-

§. 1.

dicialia, siue extrajudicialia; quo modo hoc
 verbum accipitur etiam in l. 1. ff. de procur.
 interdum vero negotia proprie & angustè
 sumuntur pro iis, quæ spectantur extra iudi-
 cium, ut cum dicimus alios esse procuratores
 ad lites, alios ad negotia. ff. eod. l. servum.
 quoque 33. in princ. Nota secundo, Imp. lo-
 qui de negotiis absentiis: quia si dominus
 negotiorum praesens esset, hæc actio nego-
 tiorum gestorum locum habere non posset.
 aut enim dominus praesens patitur negotia
 sua ab alio geri, & censetur tacite mandare
 ut gerat, proinde non tenetur negotiorum ge-
 storum, seu ex quasi contractu, sed tenetur ex
 vero contractu. i. mandati. si mandati l. 6. §.
 si passus. aut pichbet cum gerere, & nulla ac-
 tione tenetur. C. de negot. gest. l. ult. Nota
 tertio, in toto hoc tractatu de negotiis ge-
 stis, & cum dicimus agi negotiorum gestor-
 um, semper intelligi negotia ab alio gesta, domi-
 no non solum absente, sed etiam ignorante,
 ut hac ratione sit quasi contractus, non man-
 datum. Nota quarto, actionem directam dari
 domino contra gestorem: contrariam vero
 competere gestori contra dominum: propter-
 ea quod hoc facto, id est negotiorum gestio-
 ne principaliter obligatur negotiorum ge-
 stor ad rationem administrationis suæ red-
 dendam per consequentiam vero quandà ex
 hono & æquo dominus obligatur gestori, ut
 ei restituat impensas in negotia gerenda fa-
 ctas, quia nemo debet officium suum esse
 damnosum. ff. testam. quemad. ap. l. 7. Hinc
 est, quod actio quæ pletemque vocatur di-
 recta, interdum appellatur principalis, ut in l. in
 comodato. l. 7. §. 1. ff. commod. l. 1. in vers. quas.

ex nullo. ostendit actiones negotiorum gestorum esse ex quasi contractu. III. In vers. ex qua causa. specialiter loquitur de obligatione contraria & ratione peripicnam affert cur aliquis abiens & ignorans obligetur, ostendens eum obligari *mutui utriusque causa*. i. ex bono & aequo, quia hoc ipsi quoque est utile, ne eius negotia ab omnibus desererentur. quia nemo facile eam curaret, nisi posset impensas repetere. IV. In vers. sicut. specialiter loquitur de obligatione directa, ac docet quatenus negotiorum gestor teneatur. Inquit ergo cum prestare diligentiam exactam. sed quia hoc non est verum regulariter, ideo recte subiicit limitationem, si modo alius diligenter erat negotia gesturus: hoc enim casu non sufficit diligentia exacta. alias si non erat alius diligentius gesturus, negotiorum gestor tantum diligentiam exactam praestaret. C. de negot. gest. l. tutori. 20. ¶ Secundus §. *tutores*. Quod si contractus in §. *tutores*. est tutela. Hic quaeque est mutua obligatio inter tutorem & pupillum. l. imp. loquitur de obligatione & actione directa, qua tutor tenetur pupillo, ut rationem tutelae gestae reddat: & ostendit hanc obligationem non esse ex contractu, quia nullum negotium inter tutorem & pupillum contrahitur, id est. pupillus non eligit sibi tutorem, sed eum accipit ex testamento patris, vel à lege, vel à magistratu. quoniam igitur nec est contractus, nec ullum delictum, sine dubio est quasi contractus. l. i. In vers. hoc autem. loquitur de actione contraria, & ostendit pupillum ex variis causis tutori teneri, ut quia tutor pro pupillo aliquid utiliter impendit, vel pro eo se obligavit, aut rem suam creditoribus pupilli pignoraux. Nota, eadem ratione dici

§. item si
inter.

dei actionem tutelæ directam, & cōtrariam, quā supra vocauimus actionem negotiorum gestorū directam, & cōtrariam, id est, quia principaliter obligatur tutor, vt tutelæ gestæ rationem reddat: minus principaliter obligatur pupillus. ¶ Tertius quasi contractus est communio. Loquimur de cōmunionē extra causam societatis, alioquin esset verus contractus. quemadmodum autem societas diuiditur in vniuersalem, & particularem, s. de societ. in pr. ita etiam hæc communio vel est particularis, vel vniuersalis, vt hæreditatis. De particulari communione agitur in §. item si inter. vbi dantur duo exempla. Alterū est, si duobus eadem res sit legata. alterū, si duobus sit donata. nam his casibus non est contractus, quia non est societas, sed quasi contractus. Nota primò hos vocari socios improprie, vt in hoc §. illis verbis, *aut quod socius eius, &c.* Nota secundò, socium socio, siue sit socius proprie dictus (id est ex contractu societatis, siue improprie, (id est ex aliis causis, puta ex legato, vel donatione) teneri actione communi diuidundo. Differentia verò est: quia vbi sunt veri socij, non solum datur hæc actio communi diuidundo, sed etiā actio pro socio. vbi autem veri socij non sunt, non agitur pro socio, sed tantum communi diuidundo. Idcirco Imp. in hoc §. tantum loquitur de actione communi diuidundo. Nota terriò, actionem pro socio esse personalem, actionem verò communi diuidundo esse mixtam. quatenus enim agitur de re diuidenda, vt quilibet partem suam accipiat, est actio in re, quæ nascitur ex partium dominio. quatenus autem agitur ob præstationes personales, id est,

est, quia unus ex locis fructus percepit, vel
 damnum in re communem dedit, vel alter so-
 cius in rem communem impendit, eatenus
 est actio in personam, quæ nascitur ex obli-
 gatione. Quocirca Imp. qui in præsentia lo-
 quitur de obligatione non de dominio, tan-
 tū loquitur de præstationibus personalibus: quia
 tantū merito harum præstationum actio
 communi diuidendo dicitur esse ex quasi cō-
 tractu. * De communione hæreditatis agitur §. *idem*
 in §. *idem iuris*. ubi datur actio famil. erciscun-
 dæ, quemadmodum ob rem particularem
 communem dabatur actio communi diuiden-
 do. Hæc quoque actio familiæ erciscundæ est
 mixta, sed eatenus nascitur ex quasi cōtractu,
 quatenus persequitur præstationes persona-
 les, non quatenus aliquis petit hæreditatem
 diuidi, & partē sibi attribui. ¶ Quartus quasi §. *hæres*
 contractus in §. *hæres*. est aditio hæreditatis:
 quoniam hæres adeundo videtur quasi cōtra-
 here. proinde quasi ex contractu tenetur le-
 gataris, vt legata eis soluat. D. quib. ex caus.
 in poss. eat. l. 3. §. vlt. & l. seq. ¶ Quintus qua- §. *pen.*
 si contractus in §. *pen.* est solutio indebiti, de
 qua dictum fuit in §. 1. 3. quib. mod. re cōtrah.
 ob. * Addidit hoc loco Imp. in §. vlt. quibus. §. *ult.*
 dam casibus indebitum solutū non repeti, li-
 cet per errorem solutum fuerit. dat igitur
 hanc regulam, quibus ex causis inficiando lis
 crescit, indebitū solutum nō repetitur. Intel-
 lige inficiando litem crescere, quando reus, si
 debitum fateatur, condemnatur in simplum.
 si verò neget, & conuincatur, condemnatur
 in duplum. Harum causarum duo exempla
 proponuntur in contextu. I. Exemplum est, si
 quis agat lege Aquilia de damno sibi dato.
 quod

quod explicabitur in §. sed furti. §. de actionibus. II. Exemplum est, cum petitur legatum Ecclesie, vel alij loco pio relictum: quo casu hæres in duplum condemnatur, non solum propter inficiationem, si falsò negauerit hoc legatum deberi, sed etiam propter solutionis dilationem, si legatum non soluat, sed patiatur se iudicio conueniri. d. §. sed furti.

EX HOC titulo colliguntur duodecim axiomata.

1 Negotiorum gestio est quasi contractus. §. 1.

2 Equum est, absentium, qui subita festinatione coacti, peregre profecti sunt, negotia non deferri. d. §. 1.

3 Nemo absentis negotia facile curaret, nisi impensas repetere posset. d. §. 1.

4 Negotiorum gestor, si eius contemplatione alius ab administratione abstinuit, exactissimam. d. §. 1. alias exactam diligentiam regulariter præstat. C. de nego. gest. l. tutori. 20.

5 Qui tutelam subit, nullum negotium cum pupillo contrahit. §. tutores.

6 Rei communio sine societate, est quasi contractus. §. item si inter.

7 Qui hæreditatē adit, quasi contrahit cum legatariis. §. hæres & cum creditorib. hæreditariis. D. quib. ex caus. in poss. eat. l. 3. §. ult.

8 Solutio indebiti est quasi contractus, id est, distractus. §. pen. Coniun. §. 1. §. quib. mod. re contr. oblig.

9 Indebitum accipiens obligatur quasi ex mutuo. d. §. pc. Coniun. d. §. 1.

10 Ex quibus causis per inficiationem lis crescit, ex his causis indebitum solutum non repetitur. §. ult.

11 Ex lege Aquil. iniuriantes damnantur in duplum, concussantes in simplum. dict. §. ultum. Commun. §. sed furti. infra de actionibus

12 Qui legatum loco pio relictum, falso inficiatur, condemnatur in duplum. d. §. ult. Idem est, si soluere differat, donec iudicio conueniatur. d. §. sed furti.

*Per quas personas nobis obligatio
acquiritur.*

TIT. XXVIII.

Postquam exposuit modos, quibus obligatio dicitur acquiri ex contractu, vel quasi contractu: consequenter agit de personis per quas acquiritur. qua methodo usus est etiam in tractatu de dominio, libr. 2. tit. 9. cum quo hic tit. est conferendus, & ex illo sumenda huius interpretatio: quia dominij & obligationis, quantum ad hoc, eadem est ratio. ¶ Primò Imper. loquitur de acquisitione per filios vel seruos in nostra potestate constitutos. ¶ Secundò in §. 1. de acquisitione per eos, quos bona fide possidemus. ¶ Tertiò in §. per eum. de acquisitione per §. per eum. seruum, in quo usufructum, vel usum habemus. Pro quorum omnium expositione sufficiunt notata ad dict. tit. 9. hoc excepto, quòd hic dicitur de seruo in quo usum habemus: quia non fuit ibi expressum, & expositione eget, si in contextu retineamus verbum *vel usum*, quod à quibusdam codicibus abest. dubi

dubitatio namque occurrit: quia Iustinianus comparat seruum fructuarium, & seruum usufructuarium, inquiens utrumque nobis acquirere ex duabus tantum causis, id est, ex operis suis, vel ex re nostra atque in seruo quidem fructuario nulla est difficultas. de eo verò, in quo nudum usum habemus, meritò dubitatur: quoniam usufructarius operas serui locare nequit. ff. de usu & habi. l. plenum. 12. §. ult. & l. per seruum. 14. in princ. Theophilus fingit ipsum seruum suas operas locare: quod non pato admittendum: sed existimo ita ponendum casum, ut is, qui in seruo usum habet, aliquid faciendum conduxerit, & in eo facièdo operis eius serui sit usus, mercedemque pro operis illis statuerit. quod quidem constat usufructuarium facere posse. ff. eo. l. sed ipsi. 13. §. Quarto in §. ult. loquitur de seruo duorum, & reperit ea, quæ iam tradita fuerunt. §. de stipul. seru. §. ult.

§. ult.

Quibus modis obligatio tollitur.

TIT. XXIX.

Hactenus dictum est de obligatione per contractum vel quasi contractum constituenda: nunc dicemus de ea dissoluenda. cum autem obligatio tollatur vel ipso iure, ut solutione debiti, vel ope exceptionis, ut per pactum de non petendo: hoc tit. declarantur quatuor modi, quibus obligatio ipso iure tollitur. ¶ Primus modus in princ. tituli est solutio, de qua tria considerantur. I. Id quod soluitur. aut enim soluitur id ipsum, quod debe

Princ.

debetur aut aliquid aliudvbi notandum: non posse aliud pro alio solui, nisi creditor cōsentiat. ff. de re. cre. l. 2 §. 1. II. in vers. nec interest. persona soluens. non solum enim ipse debitor potest soluere, & soluerdo tollere obligationem, sed etiam quis alius pro eo, siue sciente, siue ignotante, siue inuito. ff. de negot. gest. l. soluendo. 39. Habemus igitur exceptionem illius regulæ, Beneficium non confertur in inuitum. ff. de diu. re. iur. l. inuito. 69. III. In vers. item si reus. effectum solutionis. Effectus autē est, vt vno soluente, omnes liberentur: siue enim debitor principalis, siue fideiussor soluat, vterque liberatur. Nota primo, quod dixi de solutione fideiussoris, sic esse accipiendum, vt siquidem fideiussor nomine debitoris principalis soluerit, vterque ipso iure liberetur. si verò fideiussor suo nomine soluerit, reus principalis non liberetur ipso iure, sed per doli mali exceptionem. arg. l. Papinianus. 28. ff. mandati. Nota secundo, fideiussoris solutione reum quidem liberari à creditore, cui solutum est, sed obligari fideiussori, vt ei restituat, quod pro se soluit. ff. de fideiussor. §. si quid autem. ¶ Secundus modus est acceptilatio: quæ aut est specialis, aut generalis. ¶ De speciali agitur in §. 1. in quo Imp. I. hunc modum proponit. II. In vers. est autem. acceptilationem definit imaginariam solutionem: nimirum quia creditor sciens prudens fateri se accepisse, quod non accepit. Quocirca acceptilatio differt à solutione, quia solutio est naturalis, acceptilatio est ciuillis modus dissoluendæ obligationis. D. de solut. l. pen. Sed quamuis acceptilatio re vera sit iuris ciuillis, tamē hoc iure vtimur, vt iuris

§. 1.

ris

ris gentium esse videatur. D. de acceptil. l. an in iudic. §. §. vii. Ego origine & forma est iuris civilis, sed vñ est iuris gentium. III. In versu. quod enim docet, quibus verbis acceptilatio fiat. Nota formam acceptilationis esse similem formæ stipulationis: quoniam utraque fit præcedente interrogatione, ac sequente congrua responsione. IV. In versu. quo genere. declarat effectum acceptilationis, & inquit per acceptilationem, quæ verbis fit, tolli verborum obligationem, non etiam ceteras. nam ceteris acceptilatio non sua, sed pars, quod in se continet, vi & potestate nocet. proinde eas, quæ solo consensu constant, ipso iure tollit. D. de rescind. vend. l. vi. in prin. eas verò, quæ re contractæ sunt, ope exceptionis elidit. D. de acceptilatione. l. si accepto latum. §. 9. Addit Imper. in versicul. sed & id obligationes re, aut literis, aut consensu contractas, posse per stipulationem novari, atque ita in obligationem verborum transfundi, tuncque per acceptilationem ipso iure tolli. V. In versicul. sicut. docet acceptilationem non tantum fieri totius debiti, sed etiam pro parte: quemadmodum etiam solutio pro parte fieri potest. Ad hoc dictum adhibenda sunt duæ limitationes. Prima est: quia non potest acceptilatio vel solutio fieri pro parte, nisi res debita sit diuidua. veluti sit decem debeantur, pro parte solui, aut accepto fieri potest. si verò servitus debeatur, nec solutio nec acceptilatio pro parte locum habet. Secunda est: quia pars debiti creditori invito solui regulariter non potest, sed tantum certis quibusdam casibus. vide Cent. 3. quæst. 70. & in tract. de contrahib.

Cibus. §. 84. & 85. ¶ De acceptilatione ge-
 nerali tractatur in §. est autem. ubi proponi-
 tur formula introducta à Gallo Aquilio, per
 quam omnes præcedentes obligationes ad-
 hibita stipulatione nouantur, & per adie-
 ctam acceptilationem tolluntur. I. Igitur
 Imper. proponit huius formulæ Aquilianæ
 argumentum. II. In versicul. quicquid. ad-
 iungit ipsa verba. Notandum est, hanc for-
 mulam duabus constare partibus: quarum
 prior est nouatio per stipulationem, poste-
 rior est acceptilatio. Prioris partis tria sunt
 membra. In primo membro proponuntur
 obligationes. In secundo membro, quod
 est in versic. quarumcumque. proponuntur
 actiones. In tertio membro, quod est in vers.
 quanti. fit stipulatio nouans dictas obligatio-
 nes, & actiones. Secunda formulæ pars (id est,
 acceptilati-) est in vers. quod Numerius. sed
 singula membra distinctius explicemus. In
 primo membro, ut appareat omnes obligatio-
 nes contineri, notantur tres diuisiones. I. Di-
 uisio est, quod obligatio est vel ex contractu,
 vel ex quasi contractu, vel ex delicto, vel ex
 quasi delicto. has autem omnes obligationes
 hac formula contineri significatur illis ver-
 bis, *Ex quacumque cau'a*, i. siue sint obligatio-
 nes ex contractu, siue ex quasi contractu &c.
 II. Diuisio est, quod omnis obligatio vel in
 dando vel in faciendo consistit. §. de verb. obl.
 in prin. & §. ult. ideo inquit Aquilius, *dare*
facere III. Diuisio est, quod vel est pura obli-
 gatio, vel in diem, vel conditionalis. §. de ver.
 obl. §. omnis. quò respiciens Aquilius ait *for-*
tet oportet stare, &c. In secundo membro ha-
 betur ratio diuisionis actionum: proinde
 Aquilius

Aquilus in hac formula mentionem facit actionis, petitionis, & persecutionis. nam actio (propriè loquendo) est in personam, petitio est in rem, persecutio extra ordinem competit. ff. de verbor. signific. l. pecunie. 178. & quia suprà mentionem fecit obligationis paræ, vel in diem, vel conditionalis, idcirco hîc loquitur de actione, quæ est *certa*. Denique ut complectatur omnia genera actionum in rem, addit, *quædæ tu meum*, &c. ubi notat quatuor casus, quibus contra aliquem agitur in rem, id est, quia rem habet, vel tenet, vel possidet, vel dolo fecit quominus possideret. habere est verbum generale: tenere est facti: possidere est iuris & facti, ff. de verbor. oblig. l. stipulatio ista 18. is autem, qui dolo possidere desit, seu dolo fecit quominus possideret, perinde tenetur, ac si possideret: quia dolus pro possessione est. ff. de rei vind. l. si autem 27. §. sed & is. & de diu. reg. iur. l. qui dolo 131. Reliquæ partes huius formulæ

§. præterea.

non egent explicatione. ¶ Tertius modus in §. præterea, est nouatio. cum enim obligatio nouatur, vetus tollitur, & noua constituitur. quia nouatio nihil aliud est, quam prioris debiti in aliam obligationem civilem vel naturalem transfusio atque translatio. D. de nouat. l. 1. in princ. Cum autem duplex sit nouatio; altera voluntaria, quæ sit per stipulationem; altera necessaria, quæ sit iudicio. D. eod. l. 1. in princ. de sola voluntaria hîc agitur: quæ quidem fieri potest duobus modis. aut enim mutatur persona debitoris, aut eadem persona retinetur. Quod ad priorem modum attinet, l. Imper. de regulam, quòd per stipulationem nouandi causa factam trans-

fertur

fertur obligatio à persona ad personam, ita ut prior debitor liberetur, & nouus debitor constitutatur, qui vocatur *expromissor*. II. Excipit duos casus, quibus hæc regula locum non habet. Pri. in casu vetus obligatio tollitur, sed noua obligatio non constituitur: nempe, si Titus nouandi causâ stipuletur à pupillo sine auctoritate tutoris, quod ipsi debes. tu namque liberaris per nouationem, quamuis pupillus non obligetur, quia sine tutore promissit. ita res amittitur, id est, obligatio omnino perit. versic. adeo ut. Posteriori casu, neque vetus obligatio tollitur, neque noua obligatio constituitur, nimirum si quis à seruo nouandi causâ stipuletur, quod alius sibi debet: tunc enim actus est omnino inutilis, & neque obligatio tollitur, neque nouatio fit: quia seruus nouandi causâ promittere non potest. versic. non idem iuris. Differentia igitur inter primum & secundum casum ratio est: quia seruus nouandi causa promittens, nullo modo obligatur: pupillus autem, etsi quod ad suam personam, non obligatur, tamen aliorum respectu obligari intelligitur, ut docui *Centur. 4. quæst. 9.* ¶ Secundus nouandi modus consideratur in versic. sed si eadem. ubi Imper. duo requirit, ut nouatio sit, cum aliquis à debitore suo stipulatur. I. Ut aliquid veteri obligationi adiciatur, vel detrahatur, ut dies, vel conditio, vel fideiussor. Cum autem conditio adicitur, nouatio non fit, nisi conditio existat. II. Ut hoc à contrahentibus exprimatur, quod velint obligationem nouare: alioquin non præsumitur nouatio fieri. nisi hoc sit expressum. Hæc igitur casu ponatur regula.

§. ult.

quod in dubio non praesumitur expromissio, sed adpromissio, id est, non transferitur prior obligatio in posteriorem, sed posterior priori accedit, & utraque consistit. ¶ Quartus modus tollendae obligationis in §. ult. est contrarius consensus: quo modo tolluntur; si iure obligationes nudo consensu contractae: quia nihil est tam naturale, quam unumquodque dissolui eo modo, quo ligatum est. ff. de div. reg. iur. l. nihil tam naturale. §. 5. Exempla perspicua sunt in contextu, dum Iustin. ait posse nuda voluntate recedi ab emptione & venditione, vel à locatione & conductione, vel ab aliis similibus contractibus, dummodo id fiat re integra. Adde, quod idem est, si partes rem in pristinum statum restituant. verbi gratia, emi à te fundum: haec emptio nudo pacto ut res fiat inempta, dissolvitur: siue hoc pactum fiat re integra, id est, antequàm tibi pretium solvam. & tu possessionem fundi mihi tradas: siue fiat post solutum pretium, vel rem traditam, dummodo si emptor rem accepit, eam restituat, vel si pretium solvit, id recipiat: alioqui nudo pacto emptio & venditio non dissolvitur. ff. de pact. l. ab emptione. §. 8. Observa rem dici integram, quamvis contractus non est impletus, quamvis sit perfectus. nam emptio & venditio perficitur nudo consensu: sed impletur ex parte venditoris traditione rei venditae: ex parte emptoris solutione pretij, de quo convenit.

EX HOC tit. colliguntur 4. axiomata.

I Quocumque debitum solvente delicti liberatur. in princ. Coniun. l. soluendo. §. 9. D. de negot. gest.

II Unumquodque dissolvitur eo modo, quo

ligatum est. §. 1. & §. ult. Commun. l. nihil tam naturale. §. l. omnia. 100. l. fere quibuscumq.

153. D. de diu. reg. iur.

3 Promissio nouandi causa facta à pupillo, non obligat pupillum, sed tollit priorem obligationem. facta autem a tertio, nullum habet iuris effectum. §. præterea.

4 Neuatio non præsumitur, nisi expressè facta sit. §. præterea.



ANALYSIS

LIBRI QVARTI

INSTITVTIONVM.

*De obligationibus quæ ex delicto
nascuntur.*

TIT. I.

EXPOSITIS obligationibus ex contractu vel quasi contractu, sequuntur obligationes ex delicto. Nota I Delicta proprie dicta, quæ sunt privata, vel foris, rapina, damnatio iniuria, de quibus hic agitur: Crimina vero proprie appellari, quæ publica sunt, de quibus jactavit. quoniam etiam ea, quæ extra ordinem puniuntur, ut sepulchrum violatum, concussio, vocantur crimina, ut in tit. II. de extraord. crimin. quoniam etiam hæc vocabula interdum confundantur, & promiscue accipiantur, tamen secundum verborum proprietatem hæc distinguuntur. D. de ædil. edic. l. quid sit. 7. §. nocet. & de iur. iur. manifestis. §. & de verb. sig. l. si quis. Quam rem recte hinc hoc locum est. Tit. I. de ex crimine. Nota II Quædam de rebus et

rum genera, videlicet priuata, extraordinaria, publica, & popularia. Priuata sunt, ex quibus non potest quilibet agere, sed tantum is, ad quem ea res pertinet, seu cuius interest: reliquorum autem criminum persecutio cuiuslibet populo competit: sed Publica vocantur quæ legibus publicorum iudiciorum constituta sunt, & ex iisdem legibus certam poenam acceperunt, vt Iulianâ de adulteris, Cornelianâ de sicariis, &c. Popularia vero appellantur, quibus edicto prætoris certa poena infligitur, veluti propter albam corruptionem. Extraordinaria verò dicuntur, quibus non citra iure statuta certa poena, sed arbitrio iudicis delinquentes puniuntur, vt perjuratio, expilata hereditas, & similia. Nota III. Priuata delicta esse quatuor, quæ enumerantur in princ. huius tit. nempe furam, rapina, damnâ, iniuria. ¶ Huius tit. duæ sunt partes. *Principium* ¶ Prior, quæ est in princ. generalis, de obligationibus ex delicto, qua in parte Imp. Primò nectit hunc tit. cum præced. Secundo in vers. sed illæ. ponit præterea quantum obligationum ex delicto, per quam distinguuntur ab obligationibus ex contractu, quoniam obligationes ex contractu partim ex re nascuntur, partim ex verbis, partim ex literis, partim ex consensu, vt s. de oblig. §. vit. tunc exponit hæc vero obligationes quæ sunt ex delicto; nascuntur omnes ex re, id est, ex ipsi delicto. Obiicit aliquis, iniuriam non tantum re fieri, vt verberibus; sed etiam verbis, vt comitiis, & literis, vt famosis libellis, de pernis. Iam facta, & non omni. Respondeo quod, in modo obligationum exceptionis & condictionis dicitur solo contractu perfici,

licet verba vel littere interueniant: ita etiam iniuriam tantum re fieri, quamuis verba vel littere adhibeantur: quia re spectamus, ex quo tamquam ex vero fonte proxime & immediate obligatio oritur: talis fons in emptione est consensus, etiam si verba, vel scriptura ei accedant: & similiter hic talis fons est delictum, id est, factum. Quamuis verba, vel littere accedant. Tercio in v. s. veluti, enumerat quatuor species delictorum priuatorum, de quibus deinceps dicendum erit. ¶ Posterior tit. pars specialiter tractat de furto, de quo d. h. soluit varias quaestiones. Prima quaestio est, quid sit furum. Imp. in §. i. sic definit: Furum est contructio, &c. In hac definitione. I. Imp. Ponit formam furti, dum ait *contructio fraudulosa*. Contructio intelligitur, etiam si res loco non moueatur. I. h. i. §. furum autem. Fraudulosa intelligitur, quia fians committitur tam in mente furis, qui habet animum furandi, siquidem furum sine affectu furandi non committitur. I. cod. §. placuit. & §. de usufructu. §. sed tamen. quam in re ipsa, quia re ipsa fit iniuria domino, cui res auferitur, id est, quia dominus est iniurius. I. cod. §. sed & si credat. utroque autem modo fraudem accipi, iam expositum fuit in §. in fraudem. §. qui & ex quib. caus. manu. non possunt. II. Ponit materiam, dum ait *res*, legendum enim *contructio res fraudulosa*, ut habetur in quibusdam libris manuscriptis, & in l. i. §. ult. ff. de furtis. non (ut in vulgatis libris legitur) *contructio fraudulosa*, quia secundum hanc lectionem omitteretur materia furti. III. Adiungit causam finalem inquiring *lucri faciendo gratia*. IV. Exponit hanc finem furti, subiiciens haec verba, *vel ipsius*

§. I.

ipsius rei, vel etiam usus eius, possessioni (ve. Vnde notandum tribus modis posse contingere, ut fur iur. r. faciat. Aut enim lucratur ipsam rem, ut cum aliquis rem alienam domino furripit & aufert. Aut lucratur tantum rei usum, ut cum deponitur, ut ut re deposita, quam non vult retinere, sed domino reposcanti restituere. §. h. r. §. furtum autem sit. Aut lucratur solam possessionem, veluti cum debitor pignus creditori traditum furripit. §. cod. §. alius. Quando non potest enim dici rem ipsam lucrari: quia traditione pignoris dominium non amittit, sed retinet. C. de pignorat. actio. l. pignus. 9. V. Adiungit causam efficiendam, non cur furtum fiat, sed cur furtum sit delictum: & inquit hoc esse lege naturali prohibitum. Appellatione legis naturalis intellige ius gentium: quoniam hoc iure dominia rerum distincta fuerunt. ff. de iustit. & iur. l. §. Sic appellatione iuris naturalis significabatur ius gentium in §. singulorum. §. de rer. diuis. Si quis obiciat, ius gentium apud omnes gentes custodiri. §. de iure natur. §. 1. quaedam verò gentes, ut Lacedæmonios, & Ægyptios, furta permisisse: respondebo, prauis alicuius populi moribus naturalem rationem, quæ ius gentium introduxit. d. §. 1. non mutari. propterea Lacedæmonios, & Ægyptios, dum furta permisissent, non ius gentium aboluisse, sed contra illud peccasse. ¶ Secunda §. furtum quaestio est, unde dicatur furtum. Imp. in §. fur autem. ¶ Tertia quaestio est, quot sint genera furtorum. Imper. in §. furtorum. I. Diuidit furtum in duo genera, nempe in manifestum, & nec manifestum. II In vers. nam cōceptum. osten-

dit non esse plura genera: quoniam conceptum & oblatum non sunt genera furtorum, sed species actionis furti. Item dicendum de prohibito, & non exhibito, quæ omnia mox explicabuntur in §. conceptum. III. In vers. manifestus. declarat furtum manifestum tunc esse, quando fur cum re furtiva videtur, vel apprehenditur, antequam eò detulerit, quò deferre, & ea die cum furto manere destinauerat. l. 1. 4. ff. de furtis. Quod diximus, eum, qui cum re furtiva visus est, furem esse manifestum (quod & Seruius in Eclog. 3. notat ad illud verbum: *Non ne ego te visi*) ita demum ostendat, si is, qui vidit, non se absconderit. D. de furt. l. 7. §. 1. Quare assentior Cuiacio requirenti clamorem eius qui furem vidit, lib. 11. Obs. c. 38. nam & in d. Eclog. additur, *Et cum clamarem, quò nunc se prorsus ille*. IV. In vers. nec manifestum. ex definitione furti manifesti collige definitionem furti nec manifesti quia cognito vno contrariorum cognoscitur & alterum. §. de his qui sui vel alie. iur. sunt. in princ. & de tutel. in princ. Itaque ostendit furtum nec manifestum tunc esse, cum fur non videtur, seu non apprehenditur cum re furtiva, priusquam in locum destinatum detulerit. * V. In princ. §. conceptum. declarat furtum conceptum. VI. In vers. oblatum. exponit furtum oblatum. VII. In vers. est etiam. explicat furtum prohibitum. VIII. In vers. præterea. enarrat furtum non exhibitum. IX. In vers. sed hæc. ostendit actiones furti concepti, oblati, & in defuetudinem abiisse: quoniam ortæ sunt ex solenni quadam observatione, id est, furti inquisitione, quæ vocabatur per lancem & licium,

§. conceptum.

cium, & in delictum abiit. de ea vide
Gell. lib. xi. cap. 18. & Fest. in verb. lance. *X.

In §. pœna. distinctionem ponit inter fur-
tam manifestum, & nec manifestum: quia
fui manifestus afficitur pœna quadrupli, nec
manifestus verò condemnatur in duplum.

Nota primò, hanc pœnam dupli vel qua-
drupli esse pœnam simplicis furti, quæ iudi-
cio ordinario, id est, privato irrogatur. nam
de furto etiam extra ordinem agi potest. D.
de furt. l. ult. & furta grauiora, quæ vulgò
vocantur qualificata, vt effraCTORum, latronum,
&c. grauius puniuntur. Vnde constitutio Fri-
derici de pace tenen. & eius violat. §. si quis
quinque laqueo puniens eum, qui rem quin-
que solidis æstimatâ surripuit; scopis & for-
cipe eum, qui rem viliozem furatus est, non
de simplici furto debet accipi, sed ad fractam
pacem pertinet. Solidorum autem appellatio-
ne (vt hoc etiam addam, non significantur
asses, quos vulgari & vernaculo sermone vo-
camus solidos,) sed aurei, qui in iure solidi
nominantur quasi integri, ad differentiam
semisium, & tressium. vi. §. de Atil. tuto. §. nos
autem. & j. de pœn. rem. liti. §. ult. in fi. & D. de
his qui deiec. vel effud. l. §. §. prætor ait. Nota
secundò, pœnam quadrupli esse ex edicto
prætoris. j. de perp. & temp. actio. vers. furti:
pœnam autem dupli esse ex lege duodecim
tabularum. Gell. lib. 11. cap. 18. Cont. lib. 1.
lection. subseci. cap. 2. Nota tertio, siue in du-
plum, siue in quadruplum fur condemnatur,
hanc esse meram pœnam, & præter hanc pœ-
nam dominum etiam rem suam, quam furto
amisit, persequi posse. j. h. t. §. ult. ¶ Quarta §. furtum
quæstio est, quomodo furtum committatur. autē j.

§. tœna.

¶ Quarta §. furtum

autē j.

Ad hoc ut dicatur furtum fieri, tria requiruntur. I. Rei contrectatio. §. furtum autem sit. ubi Imp. docet latius patere contrectationem, quam ablatiōem, siue amotionem. dicitur enim aliquis rem contrectare, & furtum committere, quamuis eam nō amoveat: veluti cū creditor vitum pignore deditur furtum committere, non quia rem amoveat, sed quia ea re vititur. Excepit si pacto expreso, vel tacito usus pignoris et contrectatus sit. Cū est pactū expreso, appellatur antichresis, quasi mutuus usus: quia si vel debitor vititur pecunia à creditore accepta, tacitè creditor vititur pignore, quod à debitore acceptum est. de pignor. l. si quis qui. 1. §. 1. Tacitè pactū est: verum si quis pecuniā gratis (id est, sine vfuris) credat, & à debitore pignus accipiat, censetur tacitè pacisci, ut eo pignore uti possit. in quib. caus. pignus tacitè contrahitur cum debitor. 8. * II. Voluntas furandi: quia furtum sine affectu furandi non committitur. §. placuit. & §. sed tamē §. de vfuc. * III. Dissensus domini; cui res surripitur. §. sed est. quia sicuti volenti non fit iniuria, ita consentienti non fit furtum: quamvis ille, qui rem contrectat, furandi animum habeat. Non ol frat. inter canes. 46. §. pe. D. de furt. ubi refertur sententia Pomponij existimantis furtū etiam domino cōsentiente fieri, si quis pater se eo invito contrectare: quoniam hæc sententia mox reprobatu ab Vipiano in vers. verum. Hinc oritur quæstio: si quis servum alienum sollicitaverit, ut res domino suo surriperet, & ad se deferret, servus autē id domino indicaverit, ac dominus passus sit servum ad sollicitatorem res deferre, quo magis sollicitator conuinci possit, qua actione sollicitator teneatur, & quidem stricto iure nec tene-

§. placuit.

§. sed
est.

tut furti, quia dominus consentire nec de ser-
 uo corrupto, quia seruus ab eo corrumpi non
 potuit, imò probitas serui domino rem indi-
 cantis apparuit, sed ne propter iuris subtili-
 tatem delictum maneat impun. tum, Iustinic.
 contra rationem iuris utramque actionem
 cōcedit. C. de furt. l. si quis seruo. 20. ¶ *Quin-*
ta quæstio est, quæ res in furtum cadant. Iam
ex §. quod autem. supr. de vsucap. didicimus
furtum fieri rerum mobilium, non immobi-
lium. Sed Impōn præsentia duos tantum ca-
sus, qui dubitatione non carent, nobis expo-
nit. ac l. in §. interdū. docet fieri furtum etiā
liberorum hominum. Nota primò, furtum
liberorum hominum regulatè non fieri,
sed interdum, id est, tantum filiorum, fili-
queum nomine non datur cond. C. o. furti-
ua. D. de furt. l. mater. 38. §. 1. sed actio furti,
quæ non cōpetit matri. d. l. mater. in prin. sed
patri. D. eo. l. eum qui emit. 14 §. si filius. cui
& vindictio liberorū datur ut in Quintiū. D.
de rei vindic. l. 1. §. per hanc. Nota secundò
quamuis regulatè in iudicio furti non du-
pletur id quod actoris interest, sed vera rei æ-
stimatio. D. de furt. l. in furti. 50. in pr. tamen
hoc casu, cum homo liberi nullā ætimationē
recipiat. D. de his effund. vel delec. l. 1. §. sed cū
homo. necesse esse, ut id quod interest, duple-
tur, vel quadrupletur interest autem specta-
tur in eo, quod pater per filium acquirere po-
tuisset. Nota tertio ob liberū hominē vel ser-
uū alienum subreptū non solum cōpetere pri-
uatam actionē furti, sed etiam publicā accu-
sationē de plagio, ex leg. Fabia de plagiariis.
sed ut furtū fieri dicatur, opus est, ut lucrandi
animo fiat. & ut plagium committi dica-

§. interdū

§. aliquā-
do.

tur, opus est, ut celandi animo fiat. quare cō-
tingere potest, ut simul sit plagium & furtū,
vel tantum plagium, vel tantum furtū. Hinc
in l. 6. in princ. D. de plagiar. traditur posse
aliquem ob seruum alienum interceptum te-
neri furti, non de plagio. * II. In §. aliquan-
do. ostendit etiam suæ rei furtum aliquan-
do fieri, nimirum ratione possessionis ad alium
pertinentis: veluti si debitor creditori pignus
furripiat: hoc enim casu furtum fit propter
lucrum possessionis, ut notatum fuit in §. 1.
Nota particulam *aliquando*, esse notam ex-
ceptionis, ut partic. *interdum*, in §. præced.
& in §. seq. Ergo in his §§. proponuntur tres
speciales casus à tribus regulis iuris excepti.

§. interdum

¶ Sexta quæstio est, quinam teneantur furti?
Hic duo explicantur notatu digna. I. Quidam
actione furti tenentur, qui furtū nō cōmiserūt,
nimirum ij, quorum ope & consilio furtū factū
est, veluti qui panno rubro fugauit armentū,
ut alius boues abigeret. Ouid. lib. 12. Meta-
morphos.

*Haud secus exa-sit, quàm circo taurus aperto
Cum sua terribili perit irritamina cornu,
Phæniceas vestes.* -----

§. interdum furti. Vbi tria notanda occurrūt.
Nota primò, nec solam opem præstitam, nec
solum consilium furti datū, sed utrumque si-
mul obligare furti. ff. de verbo signifi. l. saepe.
§ 3. Nota secundò eū qui opem & consilium
dedit, non teneri furti, nisi furtū ab eo admis-
sum sit, cui opem tulit, & consilium dedit. ff. ad
leg. Aquil. l. si seruus 27. §. si quis de manu. &
de furtis. l. si quis uxori. § 2. § neq; verbo. Nota
tertiò ambos in solidū teneri, id est, tam eum
qui furtū fecit, quam eū cuius ope & consilio
furtum

furtum factum est: adeo ut alter soluendo, alterum non liberet, quia poenā sui delicti soluit. ff. de iur. s. l. adeo 8. & ne quis eū qui in ius voc. l. pen. §. vit. * II. Quidā faciunt furtū, §. hi qui nec tamē tenētur furti: ut accidit, cūm filius, in parentum. patri, aut seruus domino rem surripit. vnde sequitur, ut si hāc personā ope & consilio extranei furtū faciant, ipse extraneus qui furtū non fecit, teneatur furti, quāuis ipsi fures non teneantur. §. hi qui in parentum. ¶ Secunda quæstio est, cui actio furti competat. Huic quæstioni Imp. satisfaciunt datā regulā, ex qua infert corollarium quoddam, ac denique eam regulā exemplis illustrat. Regula est in §. furti. in princ. Actio furti ei datur, cuius interest rem saluam esse. Intellige interesse ex causa honesta, non ob suam improbitatem, vel dolum. vnde hāc actio non datur malæ fidei possessori, licet eius intersit rē non surripī. D. de furt. l. itaque. 12. §. 1. nec depositario, qui de dolo tenetur. D. eo. l. eum qui. 14. §. is autem & j. h. t. §. sed is. Corollarium est in vers. itaque. actionem furti non cōpetere domino rei surreptæ, nisi eius intersit. quandoque enim non interest, ut ex sequentibus apparebit. * Primum exemplum est in §. vnde. nam creditor de pignore surrepto potest furti agere: quia eius interest pignus saluum esse, etiam si debitor sit idoneus, id est, locuples plus enim cautionis est in re, quā in persona, id est, expedit potius incumbere pignori, quā agere contra personam debitoris. ff. de diuers. regul. iuris. l. plus cautionis. 25. * Secundum exemplum est in §. item si fullo. nam si fulio vestimenta polienda, vel sarcinator vestimenta sar-

§. hi qui
in paren-
tum.

§. furti.

§. vnde.

§. item si
fullo.

cienda conduxerit: siquidem in solidum soluendo sit, actionem habet furti, quia eius interest vestimenta salva esse, eo quod domino ea restituere tenetur actione locati. at si soluendo non sit, potius interest domini vestimenta non esse furtiva. cum propter inopiam fultenis, vel sarcinatoris nihil possit ab eo consequi. Idemque statuit Imper. si fullo vel sarcinator tantum pro parte sit soluendo. Tertium exemplum in est in versic. sed & bene. ubi actio furti tribuitur bonæ fidei possessori: quoniam eius interest rem non furtivam, ut eā possit vluapere, & fructus ex ea percipere.

¶ Quantum exemplum in §. quæ de fultione. pertinet ad rem commodatam, quæ surrepta fuit. commodatario. Hac in parte iustitia distinguunt inter ius antiquum, & ius novum iure antiquo, quod proponitur in princ. §. idem recipiebatur in commodatario. quod §. diximus de fultione & sarcinatore. id est, si commodatarius erat soluendo. ipse agebat furti, sin minus actio furti dabatur domino. Iure autem novo secus est: Hoc ius Imper. explicans, l. Patet regulam, quod domini est electio, utrum malit agere commodati contra commodatarium, an furti contra furem: ita ut cum ius electio sit, non possit variare. & si quidam agat contra furem: neque fur à commodatario, neque commodatarius ab ipso domino conveniri amplius poterit. si verò agat contra commodatarium, consequenter commodatarius furti agat contra furem. I I. In versic. ita tamen. addit et exceptionem ad id, quod dicit, dominum non posse variare: nam mittit enim variationem in uno casu, id est, si dominus furti ignarus,

commodati agat contra commodatarium; deinde certior de furto factus, malit fur-
 ti agere contra furem: potest omisso com-
 modatario, quem elegerat, furem conue-
 nire. Obiter nota ex illis verbis, *notius*
et auctans, eum, qui dubitat, ignoran-
 ti comparari; ut in leg. ultim. C. de con-
 dict. indeb. III. In versicul. nisi domi-
 no. limitat dictam exceptionem. quod e-
 nim diximus, posse dominum relicto com-
 modatario, quem iudicio conuenerat, age-
 re contra furem, ita demum obtinet, si
 commodatarius à domino conuentus, ei
 non satisfecit: ne de eodem facto sapius
 agatur. IV. In vers. cum manifestissi-
 mum. adiungit limitationem alteram di-
 ctæ exceptioni. cum enim in casu expo-
 sito facultatem variandi domino dederit,
 nunc eam facultatem ita coangustat, ut
 tantum semel variare liceat. adeo ut pos-
 sit quidem dominus relicto commodata-
 rio agere contra furem, sed non possit
 per nouam pœnitentiam omisso fure redi-
 re aduersus commodatarium. V. In versic.
 eadem. datam regulam prædicit, ut obti-
 neatur, etiamsi commodatarius vel ex parte,
 vel in solidum sit soluendo. indistincte e-
 nim datur actio domino, si velit agere
 contra furem. * Quintum exemplum est §. sed et.
 in §. sed et. ubi actio furti denegatur de-
 positario, cui res deposita surrepta fuit:
 quia cum rei custodiam non præstet, eius
 nihil interest rem saluam esse. unde actio furti
 debet dari domino, qui deposuit. Obiciet
 aliquis depositarium custodiam præstare: quia
 res custodiæ causa deponitur, ideo dicitur
 tui,

tur, idcirco dicitur dari custodienda, & totū, quod ad custodiam rei pertinet, eius fidei cōmitti. D. de pos. l. 1. in pr. ne. Respondeo, præstare custodiam, nihil aliud esse, quā custodiæ nom. ne teneri. quo nomine regulariter quidem depositarius tenetur: non tamen hoc casu, quo rem furto amisit, dolo vacans, qui tantum propter dolum tenetur. §. quib. mod. re contrah. oblig. culpæ autem nomine etiā lata culpa, quia dolo comparatur, sine dubio continetur. D. eod. l. quod Nerua. 32. Rursus obicit aliqui, ut depositarius de dolo teneatur, consequens esse, ut si eius dolo furtum factum sit, ipse furti actionem habeat, quoniā eius interest rem esse saluam, quam tenetur domino restituere. Respondeo, ne quidē hoc casu furti actionem depositario competere: quia absurdum est, ut aliquis ex suo dolo actionem habeat. ff. de furt. l. itaque. 12. §. 1. & l. eum qui. 14. §. is autem. Quid enim dicitur, actionem furti dari ei, cuius interest. §. ostendi debere, cum hac limitatione accipi, dummodo ex honesta causa eius intersit, non propter dolum à se commissum. ¶ Octava quæstio est, an impubes faciat furtum. non quærimus, an impubes teneatur furti: quia pertineret ad sextam quæstionem suprā discussā, sed an faciat furtum. iam autem didicimus ex §. interdum. & §. seq. aliud esse facere furtum, aliud teneri furti. Ad propositam quæstionem de impubere Imper. in §. penult. per distinctionem respondet. nam infans vel infantie proximus dici non potest furtum facere, quia non est doli capax; proinde non potest habere affectum furandi: sed pubertati proximus, ut doli, ita furti est capax. quis

§. pen.

quis autem dicatur infantia, vel pubertati proximus, exposui ad §. pupillus. §. de inut. stipulat. ¶ Nona, quaestio est, quænam actiones ex furto nascantur. Imper. in §. ult. dat tres actiones. I. Actionem furti, quæ est personalis, & pœnalis: & vel est in duplum, vel in quadruplum, ut expositum fuit in §. pœna. II. Rei vindicationem, quam patet esse realem, & rei persecutoriam. III. Condictioem furtivam, quæ est personalis, & rei persecutoria: datur autem odio furis contra iuris ratione. J. de actio. §. sic itaq; Inter has duas actiones rei persecutorias Iustin. discriminẽ ponit: quia rei vindicatio datur contra possessorem, siue ipse fur possideat, siue quis alius: (adde, vel contra eum, qui dolo fecit, quominus possideret. ff. de rei vind. l. qui petitorio. 3 6. in pr. quia dolo pro possessione est. ff. de diu. reg. iur. l. qui dolo 1 3 1.) condictio verò furtiva datur contra furem, & eius hæredem, quãvis non possideat, supple, nec dolo fecerit, quominus possideret. Adde, quod præter has actiones datur etiam actio ad exhibendum. ff. de cond. furt. l. 7. §. 1. & insuper accusatio extraordinaria, quæ maximè omnium est in usu. ff. de furt. l. ult. Præterea notandum est, aliud esse furtum simplex, aliud furtum improbum. J. titul. prox. in princip. improbius. ff. vi bon. rap. l. 2. §. cæterum, quod Doct. qualificatum appellant. est autem furtum improbum siue improbius, siue qualificatum, veluti rapina, effraus, expilatio, sacrilegium. atque his casibus præter modò dictas actiones, etiam propriæ accusationes, vel actiones competunt, ut actio priuata vi bonorum raptorum, ut extraordina-

§. ult.

extraordinaria de extractoribus, & de expilatoribus, vel expilate hereditatis, ut publica excusatio sacrilegij.

EX HOC titulo colliguntur undecim axiomata.

1 Omnis obligatio quæ ex delicto nascitur, ex re nascitur, in princ.

2 Furtum lege naturali prohibetur §. 1. Coniun. l. probum. 42. D. de verborum signif.

3 Contrariorum altero cognito alterum quoque cognoscitur. §. furto. con. veri. vltim. Coniun. princ. supr. de his qui. la. vel alienant. sunt. & princ. supr. de tutel.

4 Furtum sine affectu furandi non committitur. §. placuit. & §. pen. Coniun. §. sed tamen. supr. de usufructu.

5 Volenti non fit furtum. §. sed et si. quemadmodum nec iniuria. Arist. §. Ethic. cap. 9. nec dolus. C. de transaction. l. cum donationis. 34. & ex. l. br. 6. de regul. iur. reg. 27.

6 Delicta non debent manere impunita. d. §. sed et si. Coniun. §. 1. §. tit. prox. & l. ita vulneratus. §. 1. vers. quod si quis. D. ad leg. Aquil.

7 Inter patrem & filium, vel dominum & servum iudicium non consistit. §. hi qui. Coniun. l. adoptivum. 8. in princ. D. de in ius vocan. & l. vix. §. 1. D. de iudic.

8 Actio datur ei, cuius interest §. furti. Coniun. l. si procuratorem. 8. §. mandati. D. manda.

9 Velius est rei incumbere, quam in personam agere. §. unde. Coniun. l. plus cautionis. 25. D. de diu. reg. iur.

10 Quod semel placuit, amplius d' s'ph-
cere non potest & que d' fallere. Cont'in.
§. aliz. sup'ia de donationib' us. & l. Pompo-
nius. 9. D. de reg. gest. & l. c. C. de ei' reg. &
action.

11 Impubes pubertat' proximus. est deli-
capax. d. l. p. C. iun. d. pup. d. iun. l. i. in p. D.
de diu. reg. iur.

De vi bonorum raptorum.

TIT. II.

EXpositum est primum delictum priva-
tum, id est furtum: sequitur secundum,
id est, rapina. Nota I. Differentiam inter
rapinam & raptum: quia rapina committi-
tur in rebus, & est pr'atum delictum, de
quo hic agitur: raptus autem committitur in
personis, & est crimen publicum, quemquam
hæc vocabulorum proprietas interdum con-
funditur, & rapina non semel accipitur pro
raptu. vt C. de rapt. viig. l. vi. Nota II. Dif-
ferentiam inter rapinam & ruzionem: quia
res mobiles dicuntur rapi, immobiles dicun-
tur inuadi: & quemadmodum non dicitur
furtum rei immob'is. sap. de vsucap. §. quod
autem. ita nec rapina. inf. hoc tit. l. i. ver-
sic. vlt. Nota III. Aliud esse, cum quis rem
tradere compellitur: aliud, cum ei omnino
inuito & reluctanti auferatur. Illo casu dici-
tur vis compulsiva, & datur actio quod me-
tus causa: hoc autem casu dicitur vis ablati-
ua, & datur hæc actio vi bonorum raptorum.
Nota IV. In rubrica subaudiendum esse ver-
bum

Princ.

bun*ctione*, & ita rubricam accipiendum, ac si scriptum esset, de actione bonorum vi seu per vim raptorum. Nota V. Rapinam, de qua hic agitur, posse designari confectionem rei mobilis fraudulenta*m*. I. hoc tit. §. 1. & violentam. I. eod. in princ. ¶ Quod attinet ad seriem contextus, Primò Imper. docet, raptorem teneri etiam furti, quia est fur improbus, siue (vt Iulianus loquitur. ff. hoc tit. l. 2. §. ceterum) fur improbius, siue (vt nostri Doct. loquantur) fur qualificatus. Ex eodem igitur facto plura delicta oriuntur, vt furtum, & rapina: & ex utroque agi potest, si posterior actio plus contineat, quam ea, quæ prius mota fuit, vt scilicet id solum consequatur actor, quod amplius est in posteriori actione. D. h. tit. l. 1. & de furt. l. si quis egerit. 88. Concurrit ergo actio vi bonorum raptorum cum actione furti: & quidem plerumque cum actione furti manifesti, quia raptor plerumque est fur manifestus. D. de furt. l. si vendidero. 88. §. cum raptor interdum cum actione furti nec manifesti, veluti si hominib. coactis, rapiendi animo domum in qua homines esse putabat, ingressus, nemine inuento quædam rapuit. D. eod. l. si quis uxori. §. 2. §. ult. ¶ Secundò in versicul. sed tamen. declarat originem huius actionis, & ostendit eam esse prætoriam. ¶ Tertiò in versic. quæ appellatur. declarat huius actionis nomen, quod iam ad rubricam exposui: dicitur enim actio vi bonorum raptorum, id est, bonorum per vim raptorum. ¶ Quartò in versic. & est. docet, quid in hanc actionem veniat: & inquit intra annum (subaudi. à die delicti commissi) peti quadruplum post annum

annum peti simplum. Quomodo autem accipiat quadruplum, paulò post explicabitur. ¶ Quintò in versicu. quæ actio. docet quibus de rebus hæc actio competat. vbi notat, hanc actionem dari etiam ob vnam tantum rem, licet minimam, quæ rapta sit. Intellige rem mobilem. §. prox. in fin. Hoc casu dat Imperator actionem vtilem, quia prætor in edicto loquitur tantum de bonis raptis. D. hoc tit. l. 2. in princ. sed per interpretationem producit ad vnam rem ex bonis raptam. d. l. 2. §. vel cuius. ¶ Sextò in versic. quadruplum. docet qualis sit hæc actio, & ostendit eam esse mixtam, cum persequitur quadruplum; quia hoc quadruplum constat ex re rapta, & ex tripli pœna. qua in re leuius puniri videtur raptor, quam fur. Sed in eo raptor oneratur, quòd etiam furti conueniri potest, & quòd indistinctè condemnatur in quadruplum, dummodò intra annum conueniatur; fur autem modò in quadruplum, modò in duplum damnatur. Hic nota tres differentias inter actionem furti & actionem vi bonorum raptorum. I. Illa actio semper est in duplam, vel quadruplam: hæc autem intra annum est in quadruplum; post annum, in simplum. II. Fur non tenetur in quadruplum, nisi sit in furto deprehensus: raptor autem indistinctè intra annum tenetur in quadruplum. III. Actio furti est pœnalis: hæc autem actio est mixta. ¶ Septimò in §. 1. docet, contra quem hæc actio detur. vbi sic distinguit: Aut rapit aliquis dolo malo: aut per imprudentiam, existimans rem esse suam, & sibi licere rem suam rapere. Priori casu tenetur hac actione vi bonorum raptorum

raptorum. Posteriori casu, quia dolo caret,
 (vnde nota etiam ignorantia rursus excu-
 sare a dolo, vt & s. de vlucap. §. sed tamen.)
 non tenetur hac actione, quæ solum æquatur
 sed ex constitutionibus principum ita puni-
 tur, vt si quidem rem suam rapuerit, eam per-
 dat, si vero alienam rapuerit, quam falso pu-
 tabat esse suam, non solum eam restituet, sed
 & insuper eius æstimationem. Quod ius ait
 Imperator obtinere non solum in rebus mo-
 bilibus, quæ rapi possunt, sed etiam in immo-
 bilibus, quæ non dicuntur rapi, sed inuadi.
 C. vnde v. l. 7. Fridericus Imp. inuasionem re-
 bus mobilibus tribuere videtur in Constit. de
 stat. & consuet. cont. l. b. eck. §. agricultores.

§. vii. ¶ Octauo in §. vii. docet, cur hæc actio detur,
 & ostendit ei dari, cuius interest, quamuis nō
 sit rei dominus quo l. na l. hoc, eadē est ratio
 actionis furti & huius actionis. Quare nō spe-
 ctamus, an res sit in bonis, i. n. dominio acto-
 ris, sed tantum an sit ex bonis, d. est, an fuerit
 penes actorem quocunque titulo, sic tamen,
 vt eius interest rem non rapi. quod Imperator
 declarat sex exemplis: 1. si res fuit actori lo-
 cata: 2. si commodata. 3. si pignori data. 4. si
 deposita, ita vt depositarius ex pacto etiam
 culpam, præstare debeat, alioquin nihil eius
 interesset rem rapi, quemadmodum nec fur-
 ripi. §. tit. prox. §. sed is. Quibus igitur casibus
 actor non est dominus, hac ratione non reci-
 pit rei dominium, siue eius quadruplum, sed
 illud solum, quod amittit, quadruplatum ta-
 men, si intra annum agat.

EX HOC tit. colliguntur sex axiomata.

1 Raptor est fur improbus, in princ. Con-
 iun. l. 2. §. ceterum. D. h. tit.

2 Actio

2 Actio vi bonorum raptorum concurrens cum actione furti in princ.

3 Qui grauius delinquit, non debet leuius puniri in princ.

4 Ignorantia iuris excusat à dolo, non à culpa. §. 1. Coniun. §. sed tamen. 3. de viacap.

5 Delicta non debent manere impunita. de i. Coniun. §. sed et si 3. tituli. prox. & lita vulneratus. §. 1. verbi. quod si quis. D. ad leg. Aquil.

6 Quibus ex causis furti actio competit in re et in facta, ex his causis datur actio vi bonorum raptorum ob res vi raptas. §. vlt.

De lege Aquilia

TIT. III.

TERTIVM priuatum delictum est damnnum, quod punitur lege Aquilia: quae quidem lex est preb. situm. ff. hoc. tituli. §. 1.

¶ Huius utique sunt partes. In prima parte proponitur generale argumentum legis *Princ.* Aquiliae: nam huius legis tria fuerunt capita pertinentia ad damnum iniuriam datum. Damni appellatione, si vocabulum late sumatur, omnis denominatio patrimonij significatur. ff. de damn. infec. l. 3. in qua significatione etiam furtum & rapina sub damni appellatione continentur. sed cum in praesentia distinguamus damnum à rapina, & furto per

periculum est, nos hic accipere damnum angustius, ita vt furtum & rapina excludantur. ff. h. l. l. i. seruus seruū. 2. 7. §. oīuam. Quomodo autem iniuriæ verbum hic accipiat, mox in §. iniuria. & §. seq. explicabitur. ¶ In secunda tituli parte declaratur primum legis caput. In hac parte Iustin. Primo in verbo.

§. i.

cuius. proponit summam huius capitis. ¶ Secundo in §. i. exponens ea verba, *quadrupedem quæ pecudum numero sit*, declarat de quo damno hoc caput loquatur. nempe hic tractatur non solum de seruo occiso, sed etiam de quadrupede, quæ pecudum numero sit, id

§. iniuria

est, quæ gregatim pascatur. ¶ Tercio exponens verbum *iniuria*, docet, quomodo oporteat damnum esse datum, vt pertineat ad hoc caput legis Aquiliæ. Sic itaque distinguunt. Aut aliquis occidit ex iusta causa, aut dolo, aut culpa, aut casu. I. Casu lex Aquilia cessat. §. iniuria. vbi datur exemplum eius, qui latronem occidit, cum aliter non posset periculum effugere. Nota primo licere vim repellere. ff. de iust. & iur. l. 3. Nota secundo declarationem quæstionis apud Doct. *agitare*, si quis possit fuga sibi consulere, vtum teneatur fugere, an possit aggressorem impune occidere. Mihi videtur vix posse contingere, vt aliquis fugiens, periculum euadat. sed si id contingat, non dubito, quin fugere debeat, potius quam alterum occidere; quia Iustin. disertè ait, ita demum eum non tenei qui latronem insidiantem occiderit, si aliter periculum effugere non poterat. Si obiciat, fugam esse turpem, respondebit eum M. Tit. l. i. de Iuriconsultis, omnem rationem esse tunc itam expediendæ latronis. præsertim cum

ab eo

aliquis non propter ignaviam, sed homici-
dij vitandi causa fugiat. * II. & III. Casu §. ac ne is
condemnatur lege Aquilia, qui damnum de-

dit, quoniam hæc lex tam dolum, quam cul-
pam punit: & quidem etiam leuissimam. D.
h. t. l. in lege. 44. IV. Casu non est locus le-
gi Aquilia: §. ac ne is quidem. * Quò melius §. itaque.

autem intelligatur, quando aliqua culpa vel
casu factum sit: (sæpe enim dubitari potest;)
Imper. subiicit aliquot exempla: in quibus
modò est culpa, ideoque condemnatio fit ex
lege Aquilia; modò casus, adeo ut is qui fe-
cit, excusetur. Primum exemplum est in §.
itaque eius qui iaculis ludit, ubi distinguitur
inter pagani, & militem: necnon inter lo-
cum huic latusi destinatum, & alia loca.

* Secundum exemplum est in §. item si puta-
tor, eius, qui ramum ex arbore deiecit, ubi
distinguitur, verum propè viam publicam,

sive vicinalem, an prociat a via id fecerit. De
via publica, & vicinali vide l. 1. §. viam. ff.

ne quid in loco publi. * Tertium exemplum
est in §. prater. Medici, id est, Chirurgi

qui ferri curationem dereliquit. Quartum
exemplum est in §. imperitia. medici, id est,

chirurgi, qui malè feruum fecerit. Ex hoc §.
nota: imperitiam esse culpam in eo qui peri-

tiam profiteretur. Vnde queritur, an, sicuti
medicus tenetur lege Aquilia, quia malè cu-
ravit periculum, similiter teneatur advocatus,

qui in se causam sibi commissam defendit.

Respondeo, quoniam advocatus im-
petrat non sibi corpus, sed ex ra corporis
læsione damnum alteri, idcirco advocatum
non tenet lege Aquilia, quia in se causam.

hæc. Quintum exemplum in §. imperiti. §. imperiti.
est

est mulionis, qui propter imperitiam non potuit mulas continere. vbi eadem est ratio, quæ medici imperiti. Sextum exemplum est in versio. sed & si. mulionis, qui propter infirmitatem non potuit mulas retinere. hic non est in culpa, quia non retinuit, siquidem retinere non potuit: sed ideo est in culpa, quia id suscepit, quod eius vires superabat. Septimum exemplum in versio. eadem. est eius, qui non potuit retinere equum, quo vehabatur. est enim eadem huius ratio, quæ mulionis.

§. his autem.

Quarto docet, in quantum ex hoc capite fiat condemnatio. Fit autem condemnatio partim ex verbis, partim ex mente & interpretatione legis. Prior condemnatio sumitur ex verbis illis, *quanti eo anno plurimi fuit*, quæ explicantur in §. his autem. vbi docet Imp. seruum aut quadrupedem occisam æstimari, non quanti fuit eo tempore, quo occidebatur, sed quanti plurimi fuit eo anno. Intellige annum retrosum computatum, ita ut dies occisionis non sit prima, sed ultima huius anni. ff. h. t. l. aut lex. 21. §. 1. Inde colligit Imp. duo corollaria. I. Corollarium est in versio. qua ratione hanc actionem non esse tantum rei persecutionem, sed etiam pœnalem, id est, esse actionem mixtam: quia non persequitur quanti res est, sed quanti plurimi eo anno fuit, adeo ut præsens æstimatio augeatur, quod augmentum facit pœnam. verbi gratiâ. Titius occidit seruum meum, quo tempore valebat i.e. auris, cum superioribus mensibus valeret octo-decim aureis. nam pretium denuntiatum fuit vel propter morbum, vel propter aliam causam. cum igitur Titius in octo-decim cõdemnetur: decem sunt res, octo vero est pœna.

Notat

Notandum est, non tantum hac ratione actionem legis Aquiliae esse mixtam, sed etiam eam per infirmitatem crescere in duplum. *§. de action. §. vi autem.* Alterum corollarium est in vers. ideoque, quod hac actio non datur contra heredem delinquentis, heredes enim non succedunt in poenam, cum delicta morte delinquentium extinguantur. Excipe I. nisi ex eo delicto heres locupletior factus sit: quia turpe lucrum debet ei auferri. ff. h. t. l. inde Neratius. *§. hanc actionem. & de calumnia. l. §. in prin.* Excipe II. nisi lis cum defuncto fuerit contestata: quia litis contestatio perpetuat actionem *§. de perpet. & temp. act. §. i.* * Posterior condemnatio *§. illud.* ex mente legis fit in id quod actotis interest, praeter corporis occisi estimationem, ut in exemplis in contextu propositis in *§. illud non.* ¶ Quinto in *§. liberum.* declarat con- *§. liberum.* curren-
 tum huius actionis cum publica accusa-
 tione ex lege Cornelia de sicariis. Intellige
 hanc accusationem non omni casu concurre-
 re cum lege Aquilia, sed eo tantum casu,
 quo servus dolo malo fuit occisus. d. l. in de
 Neratius *§. si dolo.* nam si quis la. a. o. p. sit
 occisus, non est locus legi Corneliae. ff. ad l.
 Corneli. de sicar. l. 7. Vnde constat hoc casu
 non obtinere illam regulam, quod lata culpa
 dolo comparatur. ff. depositi. l. quod Nerat.
 32. Multo minus erit locus legi Corneliae, si
 quadrupes sit occisa. ¶ Tertia tituli pars in
§. caput. est de secundo legis capite, quod
 Iustin. ait non esse in usu, ideoque eius senten-
 tia ignoratur. Cuiacius tamen in Parat. D. h.
 t. probabiliter coniecit hoc caput statuisse de
 utilitate intercepta sine rei nostrae laesione. v.

in casu relato à Plinio, lib. 9. cap. 59. nam quidam piscator ob captum pisces Anthiam conciliatorē capturæ & ducem, decem libris, edita damni dati formula, socio damnatus fuit.

§. capite.

¶ Quarta pars est de tertio capite. In hac parte Imper. I. in §. capite. docet, de quo damno hoc caput loquatur, & ostendit pertinere ad cetera omnia damna, quæ non continentur primo capite, id est, præter hominem aut quadrupedem occisum. Intellige cetera omnia damna cum duplici limitatione: quia excludere primò oportet furtum & rapinam, ut docui §. in princ. tit. deinde ea damna, quibus corpus non læditur. §. h. r. §. ult. in fin. Porro in hoc capite lex loquitur de vsto fracto, & rupto, unde Imp. notat verbis specialibus legem adiecitse verbum generale: quia ruptum veruto loquendi more accipitur pro corrupto, ff. l. i. si servus servum. 27. §. inquit lex. proinde rupti appellatione etiam fractum & vstum continentur. d. l. si servus servum. §. & non negat. * II.

§. illud.
palam.

In §. illud palam. docet, quomodo damnum illud datum esse oporteat, ut pertineat ad tertium caput legis. hic eadem est ratio, quæ primi capitis. nam utrobique requiritur, ut damnum sit datum dolo, aut culpa, non casu, nec ex ista causa. * III. Declarat, in quantum condemnatio fiat ex hoc capite. ubi duo notat. Vnum est in §. ex hoc. quod res æstimatur quanti plurimi fuit, non eo anno, ut in primo capite, sed eo mense. sicut autem annus ille tertiorum computabatur, ita etiam hic mensis: id est, spectatur mensis, non à die damni dati, sed usque ad eam diem. * Alterum

§. ex hoc.

§. ac ne
plurimi.

est in §. ac ne plurimi. quod æquè in tertio atque

atque in primo capite res aestimatur quanti-
 plurimi. quamvis enim verbum *plurimi*, tan-
 tum positum fuerit in primo capite, tamen
 censetur tacite repetitum in tertio capite, se-
 cundum regulam illam, dicta in præfatio-
 nibus censentur repetita in conclusionibus.
 ff. de pact. l. 4. §. vult. ¶ Quinta pars in §. 3. *ut*
ut est communis utrique capiti, tam primo,
 quam tertio, ubi iuper. ut doceat, quando
 sit locus directæ actioni legis Aquiliæ, vel
 actioni utilis, vel in factum, distinguuntur
 casus. aut enim aliquis suo corpore corpus
 lædit, aut non suo corpore lædit: aut non
 lædit seu corrumpit corpus, sed alio modo
 damnum dat. Exempla perspicua singulo-
 rum casuum sunt in contextu. I. Casu datur
 actio legis Aquiliæ directæ. II. Casu utilis
 actio legis Aquiliæ. III. Casu actio in factum.
 Nota primò, suo corpore damnum dare non
 solum eum, qui sua manu (exempli gratia)
 percutit, sed etiam eum, qui gladio, vel ba-
 culo, quem manu gestat, dicitur enim suo
 corpore corpus lædere, qui re vera damnum
 dat; non suo corpore corpus lædere, qui oc-
 casionem damni dat. ff. hoc tit. l. 7. §. Cel-
 sus. hic enim locum habet regula, Quod dam-
 ni occasionem dat, damnum dedisse videtur.
 D. eo. l. qui occidit. 30. §. pen. C. de Philip.
 9. Is profectò mortem attulit, qui causa mor-
 tis fuit. Nota secundo actionem utilem, &
 actionem in factum passim confundi in iure
 civili. omnis enim actio utilis dici potest
 in factum, & retrò omnis actio in factum
 potest vocari utilis. unde quæ de loco utilis
 actio nominatur, eadem appellatur in fa-
 ctum. ff. h. tit. d. l. 7. §. Celsus. l. item si co-

litetrix 9. §. si quis hominem. & t. quemadmodum. 29. §. pen. Sed hoc loco, dum Imperator utilem actionem ab actione in factum distinguit, intelligit utilem civilem, id est, accommodatam legi Aquiliæ in factum verò prætoriam, quæ datur civilibus actionibus cessantibus. ff. de præscr. verb. l. quia actionum. 1 1. Ergo utilis actio Aquilia est in factum civilis, ac distinguitur à prætoriam in factum.

L X H O C tit. colliguntur 1 c. axiomata.

1 Valet argumentum ab auctoritate potestatum. Coniun. §. item pretium. §. de empt. & vendit. & l. 1. D. eod. Vide etiam axioma 6. §. de empt. & vend.

2 Vini atque iniuriam propulsare licet quod enim quisque ob tutelam sui corporis fecit, iure fecisse existimatur, dummodo fecerit cum moderamine inculpate tutelæ. §. iniuria. Coniun. l. 2. D. de iustit. & iu. & l. 1. C. unde vi.

3 Lege Aquilia tam ex dolo, quam ex culpa quisque tenetur. §. ac ne is. & illud palā.

4 Ludus noxius culpā non vacat. §. itaque. Coniun. l. nam lusus. 10. D. eod.

5 Culpa vel in faciendo consistit. d. §. itaque. & §. seq. vel in non faciendo. §. præterea.

6 Imperitia eius, qui scientiam proficitur, culpæ adnumeratur. §. imperitia.

7 Culpa facit, qui id aggreditur, quod suas vires superat. §. impetu.

8 Pœnales actiones in heredem nō trāseunt. §. his autē. Coniun. §. 1. §. de perp. & tēp. action.

9 Iudicia publicum & priuatum concurrere possunt. §. liberam. Coniun. l. vii. C. quam. cui. actio. cri. præiudicium.

10 D. sta in superiori orationis parte, cēsentur,

tur, tacite repetita in inferiori. ¶ at nec plurimi. Coniun. §. præterea. §. de inutil. It. p. & avio. 10. §. eod. & l. 4. D. de pact. & l. Titia. 13. D. de verb. oblig.

De iniuriis.

TIT. IV.

Quartum delictum priuatum est iniuria, de qua hoc titulo agitur. ¶ Dicitur autem hic tit. in sex partes. ¶ Prima pars in *Princ.* tit. distinguit homonymiam vocabuli *iniuria*, quod habet quatuor significationes, unam generalem, ac tres speciales. I. Namque iniuria significat quicquid non iure fit: in qua significatione omne delictum est iniuria. II. Accipitur pro contumelia, ut in hoc tit. III. Pro culpa, ut in lege Aquilia, quæ loquitur de damno iniuriâ, id est, culpâ dato. culpæ autem appellatio ibi latè accipitur, ut complectatur tam dolum, quàm culpam propriè dictam, ut & in l. 3. ff. de commod. quia lex Aquilia non minùs dolum, quàm culpam punit. supra tit. prox. §. ac ne is quidem. IV. Sumitur pro iniquitate & iniustitia: veluti cum iudex iniquè iudicans, dicitur fecisse iniuriam ei contra quem iudicauit. Vnde Cic. initio orationis pro Quintio, utrimque verbum coniunxit, illo loco, *id accidit; prorsus iniquitate & iniuria.* ¶ Secunda pars in §. I. docet, quibus modis fiat iniuria: & proponit varia exempla: quæ cum obscura non sunt, tantùm ad ea notabo, quæ annotatione digna sunt. Nota igitur. I. Differentiam inter pulsare, & verberare; quia verberatio est cum

§. I.

dolore. pulsatio sine dolore. ff. hoc tit. l. 5. §. 1. quamquam hæc distinctio non placet Laut. Valle lib. 6. Elegantiæ. cap. 47. Nota II. De-
 leendum esse verbum *aut uxorem*, quod nec Theophilus adgnoscit, nec habent libri e-
 mendatiores. Nota III. Prætextatum dici
 puerum usque ad annum decimū septimum,
 prætextatam puellam, donec nubat: quia ute-
 bantur togæ prætextis. Nota IV. Differentiam
 inter affectum & attentatū. dicitur enim affe-
 ctus, qui tacitus sequitur. autētare autem, qui
 blandis verbis compellat impudicitie causa.
 ff. cod. de attentatis. o. & litem apud. i. §. 5. ap-
 pellate & aliud. ¶ Tertia pars docet qui &
 per quos iniuriam patiamur. I. Patimur ini-
 uriam per nosmetipsos. II. Per liberos, quos
 in potestate habemus. §. patitur in pr. III. Per
 uxorem. vers. item per uxorem. & vers. contra.
 Unde Imp. colligit in vers. utaque, si mulieri
 nuptæ iniuria fiat, eum, qui deliquit, triplici
 iniuriarum actione conveniri posse. ad est, no-
 mine ipsius mulieris, nomine patris, & nomi-
 ne mariti: adeo ut tres condemnationes fiant.
 Nota, tum demum iniuriam nobis fieri per
 liberos, quos in potestate habemus, cum ille,
 qui iniuriam liberis nostris facit, non igno-
 rat eos esse filios familiæ. & similiter per ux-
 orem nostram ita demum fieri nobis iniu-
 riam, si is qui iniuria affectus, sciebat eam ha-
 bere maritum. l. cod. l. eum qui. §. penult.
 vxor autem. h. iniuriam marito factam non
 habet actionem. d. vers. contra. IV. Socr iniu-
 riam patitur per nrum, si modò maritum
 eius habeat in potestate. vers. ed & socr. *. V.
 Cum seruo sit iniuria, intelligitur fieri do-
 mino eius: & quamvis re vera seruo fiat, v-

§. pati-
 tur

§. *seruis*
autem.

quia,

quia seruus est verberatus. ff. hoc. tit. l. item apud. 1 §. si quis sic fecit. & §. de his qui sui vel alie. iur. sunt. §. ult. tamen non intelligitur ei fieri iniuria, sed domino eius, cui datur actio iniuriarum. §. seruis autem. vbi addit Imp. limitationem in vers. non tamen. dummodò sit iniuria atrox, & quæ ad contumeliam domini manifeste respiciat. Proinde requiritur, ut is, qui iniuriam seruo facit, non ignoret, cuius ille seruus sit. nam si quis seruum meum percussit, pro libero se gerentem, aut, cum eum alterius seruum esse existimaret, non percussurus, si meum sciuisset iniuriarum actione mihi non tenetur. d. l. item apud. §. interdum. 4 §. * VI. per ser. §. si communem. *si communem.*
 uum communem fit iniuria utrique domino. §. si communi. Nota, quo libet domino agente, iniuriam æstimari pro actoris dignitate. d. §. si communi. exempli causâ, si Titius verberauit seruum communem Senatori, & plebeio: poterit ab utroque iniuriarum conueniri. sed idem factum pluri æstimabitur agente Senatore, quam agente plebeio. æstimatione autem ita fiet, quasi actor sit solus serui dominus: verum actor non consequetur totam æstimationem, sed partem eius proportionem domini, quod in seruo habet. ut in d. casu, agente senatore, iniuria æstimabitur (exempli gratia) 20. aureis: sed reus Senatori condemnabitur tantum in 10. aureos. rursus plebeio agente iniuria æstimabitur 12 aureis: sed reus actori condemnabitur tantum in sex aureos. ff. eod. l. sed non. 1 6.
 * VII. Per seruum, in quo vsusfructus alienus §. quod si est, iniuria regulariter fit proprietario. §. vsusfructus. *vsusfructus.*
 quod si vsusfructus. nisi manifestè facta sit aliter.

§. sed si
libero.

§. pœna.

in contumeliâ in fructuarij. d. l. item apud §. per. VIII. Per hominem liberum, vel tenens alienam a nobis bona fide possesum. similiter sit nobis injuria, si quid in nostram contumeliâ factum sit: alias iniuria respicit ipsum hominem liberum, vel dominum tenens bona fide possesum. §. sed si libero. ¶ Quarta pars est de pœna huius delicti: quæ quidem est multiplex, prout plura iudicia de iniuriis locum habent. Primum est iudicium privatum, quod ad hunc titulum pertinet. §. pœna. ubi distinguatur inter pœnam antiquam civilem ex leg. xij. tabularum, & pœnam novam prætoriam, quæ sola est in usu, cum civilis in desuetudinem abierit. Erat autem pœna civilis ob membrum ruptum, (id est, corruptum) pœna talionis, qualis est etiam in lege Moïsi, cum quis idem patitur, quod alteri fecit. unde illud, *dens pro dente, oculus pro oculo*, &c. propter os verò fractum erat pœna numaria, id est, 25. asinum, teste Gellio lib. 10. cap. 1. putarunt enim veteres has pœnas sufficere propter magnam illorum temporum paupertatem. Pœna autem prætoria non continet certam quantitatem: sed actor iniuriam suam æstimat, & iudex tanti, vel minoris condemnat, prout sibi æquius visum fuerit, ita ut pro ratione personarum, quæ iniuriam passæ sunt, idem factum puniatur gravius, aut mitius. Hanc personarum distinctionem inquit Imp. observari etiam in servis. ut putà gravius punietur, qui servum actorem, quam qui mediæ actus servum, & magis qui hunc quam qui servum vilissimum verberaverit. Servorum igitur tres gradus Imperator facit.

servus

seruus enim actor seu dispensator est omnium optimus. ff. de leg. ii. l. legato. § 7. in princ. p. quippe qui res domini administrat, & pecuniarum credendarum & accipiendarum curam habet. ff. de statu libe. l. Stichus. 40. §. seruus testamento & de doli except. l. §. actor. s. & C. de m. co. l. ult. infimo loco est seruus vilissimus, qui vilissima munera obit: medium locum tenet is, quem Imperator medijs actus hominem vocat. Secundum est iudicium publicum ex lege Cornelia de iniuriis: fuit enim ex lege Cornelia publicum. D. de accusat. l. hos accusare. 22. §. ult. in fi. sed postea moribus factum est priuatum. D. h. t. l. §. illud. & de procurat. l. licet. 42. §. 1. Idcirco Paulus lib. 5. sentent. tit. 4. scribit hanc actionem esse ex iure mixto, id est, ex lege & moribus, & hinc poenam irrogari extra ordinem. Hoc iudicium ex lege Cornelia non habet locum, nisi certis casibus in contextu expressis. §. sed & lex. ubi quod dicitur de eo qui hospitio receptus est, intelligi debet de hospitio non momentaneo, id est, cum aliquis hospitio receptus est, tamenam ibi aliquandiu mansurus ff. h. t. l. §. §. domum. Præter hos casus olim iudicium publicum fuit etiam ob iniuriam viris illustribus factam. Saluianus de vero iudicio & prouidentia Dei, libro 8. *Sed quem libet ingenuorum hac contumelia laceres, iniuriarum insolentium reus esses, certe si iuliterent quempiam aut sublimiorum, etiam censuram iuris publici sustineres.* * Quo. §. atrox. nam autem his casibus atrox est iniuria, idcirco Iustinianus subiecit in §. atrox. iniuriam æstimari atrocem ex circumstantiis,

§. in sum.
ma.

in est, ex ipso facto, ex loco in quo facta est iniuria, ex persona quæ iniuriam fecit, vel passa est, & ex loco vulneris: **quævis** nihil referat, verum patri, an filiofamiliâs iniuria facta sit. * Tertium est iudicium extraordinarium, quod semper concurret cum iudicio privato, non solum certis casibus, vt diximus de iudicio ex lege Cornelia. De hoc iudicio extraordinario Imper. loquens in §. in summa. vocat iudicium criminale: ac de eo tria notat. I. Electionem dari ei qui iniuriam passus est, vtrum malit intentare iudicium priuatum prætorium, an criminale extraordinarium. quod etiam de furto notauit ad §. ult. sup. de obl. quæ ex del. II. Hoc iudicio præuim extraordinariam inogari officio, id est, arbitrio iudicis. III. Personas illustres, quales sunt præfecti prætorio, & superillustres; quales sunt consules & patricij, hoc iudicium mouere vel subire per procuratorem, cum aliæ personæ cogantur in iudicio personaliter comparere. ¶ Quinta pars in §. penul. docet qui teneantur iniuriarum, nempe teneretur qui iniuriam per se fecit, & qui dolo malo fecit seu curauit vt alius iniuriam faceret. ¶ Sexta & vltima pars in §. ult. pertinet ad quæstionem quomodo iniuriarum actio tollatur, inquit ergo Imper. hanc actionem dissimulatione toll. (id est, nisi iniuriam passus, de ea protestetur, C. de lib. cau. l. si tibi 31.) propter illam regulam, Volenti non fit iniuria. ex. l. h. 6. de reguli iur. reg. 27. si ut enim qui ab initio consentit, non videtur iniuriam pati: ita etiam qui postea iniuriam remittit, non potest eam per poenitentiam reuocare.

§. pen.

§. ult.

EX HOC titulo colliguntur tredecim axiomata.

1 Iudex, qui malè iudicat, iniuriam facit.
in princ.

2 Iniuria fit re, verbis & scriptura. §. 1.

3 Qui per alium facit, per se facere videtur. d. §. 1. & §. pe. Comuni. l. 1. §. sed neque. vers. omnia enim. C. de veteri. iur. enucl.

4 In iuriam aliquis patitur, non solum per se, sed etiam per alium. §. patitur.

5 Æquum est uxores à viris defendi, non viros ab uxoribus. d. §. patitur.

6 Seruis nulla iniuria fieri intelligitur, sed dominis per eos fieri videtur. §. seruis.

7 Poena nummaria pauperi magna poena est. §. poena.

8 Secundum gradum dignitatis, & vitæ honestatē crescit, aut minuitur æstimatio iniuriæ. d. §. poena.

9 Servorum qualitates variae sunt. d. §. poena. conditio autem servilis una est. §. de iure personi. §. ult.

10 Atrox iniuria ex circumstantiis æstimatur. §. atrox.

11 Parvi refert in æstimatione iniuriæ, verum patrifamiliās, an filiofamiliās facta sit d. §. atrox.

12 In iudicio iniuriarum criminali soli viri illustres possunt per procuratorem litigare. §. in summa.

13 Iniuria dissimulatione aboletur. §. ult.

De obligationibus quæ quasi ex delicto nascuntur.

T I T. V.

Princ.

§. 1.

EXpositis veris delictis, quæ dolo committuntur, consequenter agitur de quasi delictis, quæ per culpam admittuntur. Horum quatuor genera declarat Imperator in hoc tit. ¶ Primum quasi delictum in princ. tituli est, cum iudex litem suam fecit, id est, male iudicavit per imperitiam. nam si dolo male id fecit, est verum delictum: & quemadmodum hi duo casus sunt diuersi, ita etiam is qui male iudicavit, diuersimodè punitur. cū enim per imprudentiam peccauit, in tantum damnatur, in quantum iudici videbitur, ut inquit hoc loco Iustin. sed si dolo male iudicavit, veram litis affirmationem præstare cogitur, ut tantum ei soluat, quem læsit, quantum sua iniqua sententiâ ei ademit. ff. de iudic. l. si filustam. §. ultim. & C. de pœna iudic. qui male iudic. l. 2. Præter hæc, si iudex à litigatore pecuniam accepit, aut si litigatori ei pecuniam promissit pro sententiâ ferenda, Iust. n. Nou. 124. cap. 2. ita eum puniunt: ut siquidē pecuniam accepit in causa civilis, tripulum restituat comiti rerum privatarum. si verè pecunia ei promissa fuerit, duplum, eidem comiti persoluat, sed si in causa criminali ita deliquit, omnibus bonis confiscatis in exilium mittitur. ¶ Secundum quasi delictum est in princ. §. cū aliquid est de-

ctum vel effusum ex ædibus, quas inhabitamus, siue ædium cœnaculo, (cœnaculum proprie est superior pars ædium, in qua veteres cœnare solebant. Vario lib. 4. de lingua Latina) unde alicui transeunti nocitum est, hoc casu est quasi delictum: quia nos non deiecit, nec deieci iussimus, sed tantum culpa nostra est, quatenus tales personas in nostris ædibus retinemus, qui ita imprudenter agant, ut in transeuntes aliquid temere deiciant vel effundant. dicuntur autem deieci solida, ut ligna, lapides: effundi liquida, ut aqua, iusculum. ¶ Tertium quasi delictum est in vers. cui similis. cum aliquid positum vel suspensum habemus ab ea parte, quâ vulgò iter non solet: quod potest, si cadat transeunti nocere. hoc casu est quasi delictum: quia nos non posuimus, sed aliquis nobiscum habitas, puta famulus, vel ancilla posuit. hoc casu non requiritur, quod re ipsa nocitum sit, sed sufficit potuisse noceri. Hoc igitur est primum discrimen inter secundum & tertium quasi delictum. Est & alterum discrimen, de quo in vers. quo casu. & seq. nam pœna tertij quasi delicti est decem aureorum indistincte: pœna actem secundi quasi delicti pro diversitate casuum varia est. regulariter quidem soluitur duplum damni dati. sed hæc pœna non potest habere locum in libero homine occiso, vel lasso: quia corpus liberum non recipit estimationem. unde nec mors æstimatur, nec vulnera nec cicatrices, nec deformitas. ff. de his qui deiecerint vel effuderint. l. 1. §. sed cum homo & l. ult. ergo cum homo liber est occisus, pœna est 300. aureorū. cum autem aliter quis corpori nocitum est, arbitrio

§ pen.

§ ult.

trio iudicis res committitur, qui æstimabit impensas ob eam causam factas, puta mercedes præstitas medicis, nec non operas ob eam causam amissas. ¶ Exposita sunt tria quasi delicta: quibus omnibus commune hoc est, quod si filiusfamil. ex his causis teneatur, nō obligat patrem de peculio, sed ipse conveniendus est actione directa. §. pen. ubi quod attinet ad secundum & tertium quasi delictum, ponitur filiusfamilas habitare seorsum à patre, quia si cum patre habitaret, spectaremus personam patris, non filij: adeo ut pater non per filium, sed quia ipse toti familiae præest, ex his causis teneretur. Sciendum porro est, filio ex his causis condemnato, patrem conveniri posse actione iudicati de peculio, propterea quod iudicio quasi contrahitur. D. de noxal. act. l. etsi condemnatus. 35. & de pecul. l. 3. §. idem scribit. Ac per condemnacionem prior obligatio novatur. C. de usur. reit. iudic. l. ult. verbi si enim. ¶ Quartum quasi delictum est in §. ult. cum dampnum datum aut furtum factum est in equi, aut caupona, aut stabulo. Exercitor enim navis, aut cauponæ aut stabuli, id est, is ad quem quotidianus questus pertinet. ¶ quod cum eo. §. quæ ratione. & ff. de exercit. l. 1. §. exercitor. quamvis nihil deliquerit, tamen tenetur ob delictum à suis ministris commissum: quia dum talibus ministris utitur, culpâ non vacat. D. nau. caupo. stal. ul. l. ult. §. hoc autem. quod si alius, ut vesp. or. seu viator, dampnum dederit, vel furtum fecerit, exercitor non tenetur. Nec obstat l. 1. §. ultim. & l. 2. & l. 3. in princ. ff. nau. caupo. stal. ubi exercitor præstat etiam factum vesp. or. seu viatorum: quo

quoniam ibi non agitur de hac actione in factum ex quasi delicto, sed de actione ex contractu, quæ vocatur de recepto. Nota igitur I. Exercitorem teneri actione in factum. Nota II. hanc actionem dari heredem, sed non contra heredem: quia ex parte actoris est rei persecutoria, ex parte autem rei est pœnalis. Non tamen est ex parte actoris, cum in ipsum exercitorem agitur, simpliciter rei persecutoria, sed potius mixta: quoniam in duplum competit. ff. nau. cau. stabul. l. vltim. §. i. Nota III. in princ. huius §. legendum esse, *de damn. aut furti*, sicut legitur in l. §. §. vlt. ff. de obl. & act. unde hic §. sump. us est. altera enim in lect. o. quæ habet, *de l. l. aut furti*, perspicue vitiosa est. primum quia furtum sine dubio in se continet dolum, proinde non debet à dolo distingui: deinde quia hæc actio in factum non solum habet locum in farto, sed etiam in damno. d. l. vlt. Nota IV. hanc actionem in factum concurrere cum actione furti, vel legis Aquiliæ: adeo ut is qui damnum aut furtum passus est, electionem habeat, utrum malit agere in factum contra exercitorem, an furti contra furem, seu lege Aquilia contra eum qui damnum dedit. ff. nau. cau. stabul. l. pen. §. vlt. Nota quinto, ob factum hominis liberi, aut serui alieni, cuius opera utitur, exercitorem in solidum teneri: ob factum autem serui sui noxali tantum actione teneri, ita ut eum noxæ d. dendo liberetur. cum enim extraneos adhibet, diligenter explorare debet, quales sint: in suis autem seruis venia digna est. si eorum qualescumque sint, opera usus sit. D. eo. l. vlt. 6. hic autem. & furti aduers. nau. cau. stabul. l. vn. §. pen.

EX HOC titulo colliguntur tria axiomata.

1 Qui per imprudentiam peccat, quasi delinquit. in princ.

2 Ex quasi delicto filij pater non tenetur. §. penult.

3 Qui opera malorum hominum vititur, culpæ reus est. §. ult.

De actionibus.

TIT. VI.

Princ.

EX tribus obiectis iuris propositis in §. ult. 3. de iur. nat. iam duo sunt exposita, personæ, & res: superest ergo tertium explicandum, id est, actiones, quæ a Iustinia. explicantur definitione, diuisionibus, & exemplis. ¶ Huius tituli tres sunt partes. ¶ Prima in primis verbis nectit hunc titulum cū precedentibus. ¶ Secunda in vers. actio. continet actionis definitionem. pro cuius interpretatione tria sunt cōsideranda. I. Ipsum definitum, quod est actio. Nota primò actionem non esse idem, quod iudiciū, ut nonnulli male interpretantur, quoniam actio definitur ius persequendi in iudicio, aliud autem est iudicium, aliud verò quod in iudicio persequitur. Nota secundò actionē propriè dici eam, quæ est in personā, quoniam ea quæ est in re propriè dicitur petitio. ff. de obl. & act. l. actio. 28. & de verb. signific. l. pecuniæ verborum. 178. §. actionis. sed hic actionis verbum latius sumitur, quoniam sequenti §. actio diuidetur in

in realem & personalem: nec dubium quin
 eadem actio hic definiatur, quæ mox diuide-
 tur. II. Consideranda est definitio, nimirum *ius*
persequendi, &c. Hæc definitio constat ex ge-
 nere, & quatuor differentiis. Genus est *ius*.
 accipitur autem *ius* hoc loco, vt & in l. ult.
 C. de præscript. long. temp. & in vers. incorpo-
 rales. sup. de rebus corporal. pro re incorpora-
 ti, quæ in iure consistit, in qua significatione
 dicimus etiam obligationes, hereditates, ser-
 vitutes esse iura. Prima differentia est *perse-*
quendi, quæ separat actionem ab aliis rebus
 in iure consistentibus: vt via est ius cundi,
 ususfructus est ius *utendi fruendi*, actio ve-
 rò est *ius persequendi*. Persequutionis voca-
 bulum late accipe, vt omnibus actionum ge-
 neribus conuenire possit. nam propriè & an-
 gustè sumptū pertinet solum ad actiones ex-
 traordinarias. dict. l. pecuniæ verbum. §. actio-
 nis. Secunda differentia est *in iudicio*, per
 quam excluduntur persequutiones extra-
 iudiciales: & indicatur neminem posse sibi ius
 dicere, aut sua auctoritate quod factum est, ra-
 pere. sup. de vi bon. rapt. §. 1. & ff. quod met.
 cau. l. extat. 13. & ad leg. Tul. de vi pu. l. 7. sed
 opus esse vt quilibet per iudicē repetat, quod
 ad se pertinere putat. Porro aliud est in iu-
 dicio, aliud est in iure. nam in *iudicio*, est co-
 ram iudice *pedaneorum* in iure autem est coram
 eo qui iurisdiction. præst. ff. de iust. & iur. l.
 pen. & de interrog. in iu. fac. l. 4. §. 1. & quem-
 admodum iudiciam propriè est iudicis peda-
 nei; ita etiam actio propriè dicitur, quæ co-
 ram eo mouetur. Tertia differentia est *quod*
debetur, quæ quidem primâ facie videtur tan-
 tum pertinere ad actiones personales, non
 ad

ad rei vindicationem, qua rem nostram persequimur: omnia quod nostrum est, nobis debet: non potest. it. de auro & arg. leg. i. Qui natus. 27. §. arg. mo. l. scribit: 3. 2. in p. sed intelligendum est, etiam rei vindicatione peti quod debetur: petimus enim rem nostram nobis restitui, id est, possessionem, quam non habemus: atque hoc ipsum possessio seu restitutio rei nostrae recte dicitur nobis deberi. Ultima differentia significatur eo pronomine *sibi*, quodlibet enim petit, quod sibi, non quod alij debetur. idcirco non licebat olim per procuratorem litigare: §. de iis per quos agere possum. in p. sed hoc postea utilitatis causa receptum est: adeo ut hinc valeat illa regula, Qui per alium facit, per se facere videtur: atque ita qui per procuratorem agit, per semetipsum agere videatur: alioqui stricto iure inspecto, procurator non potest pro alio agere: quia non petit quod sibi, sed quod alij, id est, mandatori debetur. III. Considerandus est nexus, per quem definitio attribuitur definito. Inquit Imp. actionem nihil aliud esse quam ius, &c. quibus verbis significat hanc esse veram & perfectam actionis definitionem, quae plenè explicat totam actionis naturam & essentiam. Quidam hæc verba sic accipiant, quasi Imp. diceret actionem olim fuisse formulam, sed postquam formulæ sunt sublatae. C. de formul. l. 1. iam actionem nihil aliud esse quam ius, id est, non esse amplius formulam. Sed hæc interpretatio prava est. primum quia verbum *est*, in definitionibus tradendis non significat tempus præsens, quemadmodum nec in attributis divinis. ut cum dicimus, *homo est anima rationale*, *Deus est omnipotens*: nullam temporis

ratione habemus: sed verbum illud *est*, tantum copulatur attributū cum subiecto. Deinde quia Celsus Iurisc. in l. nihil aliud. § 1. ff. de oblig. & act. antequam formulæ sublatae essent,isdē verbis definitionē actionis proposuit. ¶ Tertia pars cōtinet septem actionum diuisiones. ¶ Prima diuisio est, quod omnis actio vel est in rem, vel in personam. ¶ Primò Imp. in pr. §. 1. proponit hāc diuisionem. pro cuius enarratione tria sunt consideranda. j. id quod diuiditur: ipsa diuisio, & membra diuidentia. Id quod diuiditur, in primis verbis habetur, vbi Imper. non tantum proponit actiones diuidentas, sed etiam adiungit earum proprietatem, & eleganter complectitur tria iuris obiecta iudicis accommodata. Nam personæ litigantes significantur eo verbo, *inter aliquos*: id est, inter actorem & reum: Personæ iudicantes significantur illis verbis, *apud indices arbitros, &c.* cum autem hæc verba sint homonyma, maxime probabilis mihi videtur hæc interpretatio, vt iudices referantur ad iudicia stricti iuris, arbitri verò ad iudicia bonæ fidei, vel arbitraria. Res de qua litigatur, notatur illis verbis, *de quacumque re.* subaudi, quæ sit in commercio, & in iudicium cadere possit. Cum autem variae sint rerum diuisiones, videtur mihi Imp. hoc loco potissimum respicere ad hanc diuisionem, quod vel petimus rem nostram actione in rem, vel rem nobis debitam actione in personam: quia tractatus de rebus in his duobus versabatur, videlicet dominio, & obligatione, vt in superioribus fuit expositum: & mox Imper. hæc duo actionum genera proponet. Tertium obiectum (id est, actiones) perspicue indicatur illis verbis,

§. 1.

omnium actionum. quemadmodum enim de rebus loquens, usus est particula illa vniuersali *quæcumque*: ita etiam loquens de actionibus, vitur hac particula vniuersali *omnium*, vt ostendat se nihil velle prætermittere; non quod omnes & singulas actionum species declarare velit, sed quod prima genera sit summam enarraturus. Hæc dicta sunt de eo quod diuiditur. De diuisione autem duo ex contextu notare oportet. I. Hanc diuisionem esse summam, id est, maximam, quia sit in species maximè inter se distinctas, vt exposui §. de iure person. in princ. II. Hanc diuisionem esse bipartitam. sit enim in duo genera, sed posterius in §. quædam. addetur tertium genus, id est, actiones mixtæ. Nec est nouum, vt initio proponatur numerus membrorum, qui postea augeatur. idem enim fecit Imp. in §. in extraneis. §. de hered. qual. & Aristot. in Categ. cap. de priori. Sed hoc in præsentia commodius sit; quoniam membra diuisionis huc proposita, simplicia sunt, id est, actio in personam, & actio in rem: quod verò posterius adicietur, est ex his duobus compositum: siquidem actiones mixtæ appellantur, quæ simul sunt in rem, & in personam: constat autem membrum compositum posse contineri sub simplicibus, vt pulchrè notat Accursius in l. 2. ff. de verb. oblig. Membra diuidentia sunt duo, quæ modo attigi, id est, actio in rem, & actio in personam, quæ deinceps à Iustin. declarabuntur definitionibus, & exemplis. ¶ Secundo namque in versic. namque agit. ponit definitionem actionis personalis. vbi nota cognitionem actionis in eo potissimum consilere, vt sciamus, cui de-
tur

tur & contra quem, & qua ex causa, & quid
persequatur, quæ omnia de actione personali
in genere sumpta, a Iulio hic proponuntur.
Cum enim inquit, *agit unusquisque cum eo qui
es obligatus* est, docet, cui, & contra quæ actio
personalis cōpetat: nempe datur ei cui alius
est obligatus, contra ipsum obligatum. Et
cum subdit, *vel ex contractu vel ex maleficio*,
ostendit, quibus ex causis in personam agatur.
ubi appellatione contractus significatur etiā
quasi contractus: & appellatione delicti, signi-
ficatur etiam quasi delictum, vt & aliis locis.
Tandem cum subiicit, *intendit aduersarium es
dare aut facere oportere, & aliis quibusdam mo-
dis*, proponit intentionē agentis in personā,
id est, quid actione personali persequatur.
Hac enim actione petit dari, aut fieri: quoniā
obligationes partim in dando, partim in fa-
ciendo consistunt. §. de verb. oblig. in pri. & §.
ult. & sup. quib. mod. toll. obl. §. est autem. Ad-
dit Imp. & *aliis quibusdam modis*. quia interdū
nec petimus dari, nec fieri, sed vt aduersarius
patiatur, vel nō faciat ff. de seruitut. l. quoties.
1 §. 1. ¶ Tertio in vers. aut cum eo. similiter
definit, quatenus breuius, actionem in rem.
hæc actio contra eum qui non est obligatus
(id est, contra possessorem) datu ei qui de re
mouet controuersiam, id est, qui ius putā do-
minium) in re habet: & persequitur ipsam
rem, de qua est controuersia. Hic autem vel
contendit se esse dominum, vt qui rem vind-
icat, tuncque dicitur mouere iudicium peti-
torium: vel habet aliud ius, & nudā possessio-
nem vindicat, qui quidem dicitur agere iudi-
cio possessorio, vt creditor persequens pignus
actione hypothecaria. vtrumque. n. iudicium,
tam,

tam petitorium quàm possessionis, est in rem.

¶ Quarto transit ad exempla. & quia in superioribus titulis multa habuimus exempla actionum personalium, & mox propositurus est exempla actionum prætoriarum, tam in rem, quàm in personam: de iure in præsentia proponit exempla actionum realium civilium.

¶ Primum exemplum in versic. veluti. est rei vindicatio. Nota, aliud esse vindicationem, aliud rei vindicationem. nam vindicatio est nomē generale, quod suo ambitu complectitur omnes in rem actiones. j. hoc tituli. §. appellamus. Rei autem vindicatio est species vindicationis, & significat vindicationem corporis. ut hic & ff. de rei vind. tot. tit. rei namque appellatio in præsentia nihil aliud significat, quàm corpus, ut & in §. si generaliter. §. de leg. & in l. 6. ff. de rei vind. & in l. planè. §. 4. §. sed hoc ita. ff. de leg. §. Alia est vindicatio seruitutis, ff. si seruit. vindic. de qua dicitur in seq. §. Alia est vindicatio pignoris, id est, actio Seruiana. ff. ad exhib. l. 3. §. est autem. & de pignor. l. si fundus. §. 6. §. in vindicatione. quæ quidem dicitur auocare nudam possessionem. ff. de euct. l. si cum venditor. §. 6. in prin. sed de hac actione dicitur. j. in §. item Seruian. hoc loco Impl. loquitur de rei vindicatione, de qua quatuor docet. I. Docet, quid in hanc actionem veniat. & ostendit hac actione peti rem corporalem. II. Docet, contra quē hæc actio detur. & ostendit dari contra eum qui possidet. Hæc sententia duas productiones recipit. I. Productio est: quia rei vindicatio nō solum datur contra eum qui verè & proprie possidet, sed etiam contra quemcumque detinentem & habentem

rei restituendæ facultatem. ff. de rei vind. l. officium. 9. II. Productio est: quia rei vindicatio non solum datur contra possidentem, sed etiam contra eum, qui colo de iur. possidere. ff. eod. l. si autem. 27. §. sed & is. & l. qui petitorio. 36. in princ. sed hoc ideo, quia dolus pro possessione est. ff. de divers. reg. iur. l. qui dolo. 133. III. Docet, cui hæc actio detur, & ostendit ei dari, qui suam rem esse affirmat, id est, ei qui iure civili vel iure gentium dominus est. ff. eod. l. in rem 23. in princ. IV. Docet, quis sit conflictus seu contentio inter actorem & reum, unde hoc iudicium nascitur. ubi duas condiciones requirit. Una est, ut actor rem suam esse intendat. Altera est, ut reus è contrario dicat se esse dominum. Ex his duabus conditionibus prior est necessaria: posterior non est necessaria, sed tantum exempli causâ proponitur: quia reus ut ostendat se bona fide possidere, plerumque dicere solet se esse dominum rei, quam possidet. Vnde Cic. pro Muræna hoc iudicium ait bellissimè procedere dicente actore, *Fundus Sabinus meus est*; reo autem ita contradicente, *Immo meus*. ceterum sufficit, si neget rem esse actoris, quamvis non arroget tibi dominium: quia in patri causâ, id est, si actor non sit dominus, quamvis etiam reus dominus non sit, tamen pro reo iudicatur. Cod. eod. l. ult. ¶ *§. æquæ.* Secundum exemplum in §. æquæ. est actio confessoria, de qua Imper. tria docet. I. Docet, cui hæc actio detur, & ostendit ei dari, cui ius est, id est, qui servitutem habet. Vbi nota non sufficere, si cui servitus debeatur, sed opus esse ut iam servitus sit ei constituta.

ita ut dominium feruitutis habeat: alioquin non ageret confessor. à in rem, sed actione personali ex stipulatione, vel alia causa. ff. seru. vind. l. sicut. 8. §. & si quidem. II. Docet, quid in hanc actionem veniat, & ostendit hac actione peti feruitutem: nec interesse, utrum sit feruitus personalis, ut usufructus, an prædialis, siue rustica, siue urbana. nam horum omnium exempla proponuntur in contextu. Vnum est exemplum, quod difficultate non caret. (nam reliqua s. exposita fuerunt. tit. de feruit. & tit. de usufruct.) hic enim inter feruitutes urbanas hæc ponitur, quod aliquis habeat ius altius ædes suas tollendi, subaudi, etiam vicino inuito, quamuis ipsi vicino noceat. atqui ædes a domino altius tolli possunt nō propter feruitutem, quam vicinus debeat, sed quoniam hæ ædes, quæ altius tolluntur, liberæ sunt. C. de feruit. & aqua. l. altius. 8. male itaque Imp. videtur tribuere feruituti, quod pertinet ad libertatem. Respondeo, secundum vulgatam regulam supponendos esse terminos habiles. nam Imp. non docet, quibus casib. ius altius tollendi sit feruitus, sed simpliciter, & (ut ita dicam) in abstracto hanc feruitutem proponit. Iam si quæras, quo casu hæc sit feruitus, respōdebo, tum demum iure feruitutis à vicino debita ædes nostras altius tolli posse, eum harum ædium libertas aut iure ciuili, aut lege municipali, aut testatoris dispositione, aut cōtrahentium voluntate est amissa. Nam ius prohibet aliquem ædes suas altius tollendo, ventum ad separandas a frugibus aridis paleas idoneum adimere vicinæ atæ. C. de feruit. l. vlt. §. 1. aut omnino obscurare ædes à se legatas. D. de feruit. præd. vib.

l. Gaurus. 1. 2. aut supra balneum edificando
excedere modum vitatum altitudinis. C. de
edific. priua. l. ult. item fieri potest, vt testator
damnet heredem suum, ne aliū aedes tollat
vicino inuito. vicinis igitur concedentibus,
vt ad pedem vnum vel alterum aedes tollat,
certe his casib. aedes altius tollentur, non iure
libertatis, si enim possent tolli vsque ad cœ-
lum, sed iure illius seruitutis constitutæ, &
pedem limitatæ. II. Docet, aut saltem indi-
cat, siue innuit, contra quem hæc actio detur.
colligitur enim ex contextu, hanc actionem
dari contra vicinum id est, contra dominum
prædij seruientis. Vbi nota, seruitutem per-
sonalem à persona, vel re deberi personæ.
veluti si habeo vfumfructum rudi, hanc
seruitutem fundus debet meæ personæ: ser-
uitutem autem realem à re deberi rei. sunt
enim duo prædia: alterum inferius seu ser-
uiens, quod seruitutem patitur: alterum
superius, quod Doct. dominans appellant,
id est, cui seruitus præstatur. itaque actio cō-
fessoria de seruitute datur domino prædij do-
minantis contra dominum prædij seruientis.
veluti si ius habeam ex meis ædibus immit-
tendi tignum in tuas ardes, tuæ ardes meis
seruiunt, & actio confessoria mihi aduersus
te competit. Sed & insuper contra omnes a-
ctio competit, qui seruitute vti prohibent. D.
si serui. vin. bel. si quis diu. urno 1. 2. §. 1. Actio
verò confessoria de seruitute personali, vt
de vfumfructu, contra dominum & alium
quemcumque possessorem competit. ff. si
vfumfruct. l. 5. §. 1. ¶ Tertium actionum rea-
lum exemplum in vers. contra est actio quæ
hic vocatur negatiua, & alibi plerumque ne-

gatoria, ut in l. 5. ff. si ususfruct. petet. De hac actione Imp. quatuor docet. I. Docet, quibus de rebus competat, & ostendit eam pertinere ad servitutes, ad quas s. dixi pertinere actionem confessoriam. Sed differentia est: quia **confessoria servitutem asserit, negatoria verò negat.** Nota igitur, hanc actionem vocari negatoriam, quatenus negat reo servitutem competere: & hac ratione non est vindictio: qua ratione nonnulli decepti putant solum confessoriam, non etiam negatoriam esse vindicationem. Sed animadvertendum est, cum, qui negatoria agit, intentionem actionis suae fundare, non tam negatione servitutis quam negat adversario competere, quam assertionem sui iuris, id est, libertatis: negat enim rem suam servire, & asserit eandem esse liberam. proinde hæc actio ita est vindictio libertatis, ut confessoria est vindictio servitutis. ff. si ususfruct. petet. d. l. 5. in pr. Unde etiam nota eos errare, qui inter has actiones ita distinguunt, quasi confessoria proponatur verbis affirmatiuis, veluti, *ago tuum fundum meo fundo servire*: negatoria verò verbis negatiuis, veluti, *nego meum fundum tuo servire*. nihil enim vetat, quominus negatoria concipiatur verbis affirmatiuis, veluti, *ago meum prædium esse liberum*, vel, *ago mihi ius competere prohibendi ne per meum fundum eas*. vera igitur differentia est: quod confessoria vindicat servitutem in prædio vicini, & negat illud esse liberum: negatoria verò asserit libertatem nostri prædij, & negat illud servire. I. I. Docet, cui hæc actio competat. nempe datur domino prædij quod adversarius dicit servire. I. I. I. Docet, contra quem competat.

nimirum datur contra eum qui sibi ius servitutis asserit, veluti contra dominum prædij dominantis, ad est, eius prædij, cui dicitur deberi servitus. IV. In vest, quod genus, ostendit actionem negatoriam non habere locum in rebus corporalibus: sicut, in iisdem rebus hoc non habet locum, ut possessor agat. Nota igitur duas differentias inter actiones rerum corporalium, & rerum incorporalium. Prima differentia est, quod negatoria locum habet in rebus incorporalibus, id est, in servitutibus; non etiam in rebus corporalibus. exempli causâ, possum ita agere, non esse tibi ius eundi per fundum meum: sed non possum ita agere, fundum non esse tuum. Huius differentiae ratio est: quia (ut paulô antè notavi) actor intentionem suam fundare debet, non negatione iuris quod dicit non competere adversario, sed assertione sui iuris. d. l. §. si vsusfr. petit. ut igitur admitatur actio negatoria, opus est, ut sint duo contraria, ita ut dum actor unum negat, alterum affirmat: sicut servituti est contraria libertas, adeo ut dum actor negat suum prædium servire, simul affirmet suum prædium esse liberum. ergo propter libertatem servituti contrariam admititur in servitutibus actio negatoria. atqui corpori nihil est contrarium. in corporibus igitur actio negatoria locum habere non potest. nam si actor neget corpus aliquod esse adversarii, ex hac negatione non potest vlla affirmatio colligi, quæ fundet intentionem ipsius actoris. Secunda differentia est, quod in rebus corporalibus numquàm agit is qui possidet: distincti namque sunt actor, & reus; ita ut ex

parte actoris requiratur dominium, ex parte rei possessio, ut expositum fuit in precedenti §. versic. ult. in rebus autem incorporalibus (id est, in servitutibus) æquè datur actio possessori, ne in sua possessione turbetur, atque datur non possidenti, ut possessionem consequatur. ff. si ususfr. petat. dicta l. si §. ult. Differentiæ rationem esse puto: quia possessio rei incorporalis minùs certa & perspicua est, quàm rei corporalis. in rebus igitur corporalibus hoc solum receptum est, ut possessor multis casibus fungatur vice actoris, non etiam ut sit re vera actor. sicut enim aliud est possidere, aliud esse in possessione ff. de act. poss. l. 3. §. ult. & l. si quis antè. 10. §. 1. & aliud est servare, aliud esse in servitute. ff. de ingen. §. ult. & ff. ex quibus caus. maior. lei quoque. 11. & aliud est esse prætorem, aliud præturâ fungi. ff. de offic. prætor. l. ult. ita etiam aliud est esse actorem, aliud actoris partes obtinere. Exempli causâ, reus non est actor, sed in exceptione fungitur vice actoris. ff. de probat. l. in exceptionibus. 19. in prin. & cum sponte sua in se suscepit onus probandi. ff. eod. l. circa. 14. & cum falsò negavit se accepisse, quod accepit. ff. eod. l. cum de indebito. Denique actoris partibus fungi, siue actoris partes sustinere, nihil aliud significat, quàm subire onus probandi, quod regulariter actori incumbit. D. de ope. novi nunc. l. si priusquàm. 15. Quapropter in fine §. sine dubio contextus mendo non caret. cum enim scriptum sit, sanè uno casu, legendum, sanè non uno casu, quam emanatam in his argumentis confirmo. Primo, quia sunt multi

multi casus, quorum iam aliquot propositi, & cum alij alium casum indicari hoc loco putent, nemo tamen ostendit illum casum, quem proponit, esse unum & solum. Secundo, quia Imp. non dicit possessorem esse actorem, quod supra negauerat: sed dicit eum obtinere partes actoris, quod longè diuersum est. Tertio, quia si Iustin. de vno casu loqueretur, malè subiiceret, id in latioribus Digestorum libris opportunius apparere. in latiores enim libros tenei debet prolixa aliqua expositio, vel multorum casuum enumeratio, non vnus casus propositio, qui eo difficilior inuenietur, quo latiores sunt Digestorum libri. Quarto, quia literarum similitudo facile efficere potuit (hoc enim sepe accidit) vt scriptor vnā syllabam omiserit, & pro *sanè non vno*, scripserit *sanè vno*. ¶ Secunda actionum diuisio in §. *sed ista*. §. sed ista est bipertita. nam aliae sūt actiones ciues, aliae prætoriae, quae à Iustin. declarantur definitionibus, & exemplis. Actiones ciues definiuntur, *quae ex legitimis & civilibus causis descendunt*, id est, quae aliqua parte iuris ciuilibus sunt constitutae. Quod autem ait *ex legitimis & civilibus*, vel accipiendum est *ἐκ πηγῶν αὐτῶν*, vel dicendum legitimas causas propriè sumi, quia legitimam propriè dicitur quod est ex lege xij. tab. vi §. de legit. agnat. int. ciues autem causas esse verbum generale, quasi Imp. diceret actiones ciues introductas esse lege xij. tab. aut saltem aliqua ciuili constitutione. non est enim nouum, vt lex specialibus verbis generale subiiciat. ff. ad leg. Aquil. l. si seruus seruus. 2. 7. §. & non negat Prætor ex sua iurisdictione definiuntur, *quas prætor ex sua iurisdictione*.

actione comparatas habet, id est, quas prator vi suae iurisdictionis constituit. Nota non omnes actiones à pratore in edicto propositas, nominari pratorias, quoniam prator etiam actiones civiles promittit, vi actionem ficon med. l. 1. in principio, & actionem depositi. ff. de pos. l. 1. §. 1. quocirca Imperator in definitione pratoriarum actionum non dixit, *quas prator in edicto pollicetur*, seu, *proponit*: sed, *quas ex sua iurisdictione comparatas habet*. Hae dicta sint de definitionibus. Quod autem attinet ad exempla, quae superius data sunt exempla actionum civilium, idcirco Imperator hoc loco subiicit exempla actionum pratoriarum tam in rem, quam in personam. & in eodem §. sed ista proponit duo exempla actionum pratoriarum realium, quae mox in sequentibus paragraphis exponuntur. tantum igitur ad finem dicti §. notandum est, pro *possessor*, omnino legendum *possiderem*, ut constet ex §. rursus. ubi haec actio explicabitur. Cuiac. quidem vulgatae lecti eam defendere conatur, sed frustra. quantis enim sententia, quam assert, falsa non sit, tamen huic loco non convenit: quia Iulianus perspicue loquitur de actione, quam in §. rursus. vocavit rescissoria: secundum Cuiacii verò interpretationem his verbis non significaretur actio, sed exceptio. Non ponitur autem frustra hoc verbum *possiderem*: sed Imperator hoc verbo indicat auctorem fieri adversarium suum possidere, licet neget eum videri posse: quia pratoris edictum non auferit illi possessionem sed tantum §. nōq̃ rescindit vinculationem. ¶ Primum igitur exem

exemplum actionis prætorie in rem est actio Publiciana, de qua Imp. in §. namque. quatuor docet. Præmò docet, quænam requirantur, ut sit huic actioni locus. Requirit autem quinque. I. Ut sit res aliqua, de qua agatur. ubi nota, Iustin. ut rei vocabulo, quod est generale. ff. de reb. cred. l. 1. quoniam hæc actio tam ad res corporales, quam incorporales pertinet. ff. de Publicia. in rem act. l. 6. l. si ego. l. 1. & l. seq. Rursus nota, Iustin. apponere *prævocabulū aliqua*, eadem ratione, qua dixit aliquid in §. ult. §. de usufructu. id est, ut ostendat hanc actionem pertinere ad res particulares, quæ usufructuantur, non ad universales, veluti ad hereditatem II. Ut ea res tradita fuerit auctori. hoc enim in edicto prætoris requiritur. verum Iurisperiti per interpretationem produxerunt hanc actionem etiam ad eas causas, quæ sine traditione solent esse idoneæ ad dominium transferendum verbi gratiâ, heres rem quasi hereditariam Publicianam petere potest, licet ea res si bene tradita non fuerit. ff. de ed. l. 1. §. ult. l. 2. l. 3. in princ. Item sponsus. l. 2. §. 1. I V. Iusta causa traditionis, id est, ex qua tradens transfuset dominium, si fuisset rei dominus. Nota igitur tria esse causarum genera. quædam enim sine traditione dominium transferunt, ut legatum: quædam per traditionem transferunt dominium, ut emptio & venditio. §. de rer. diuis. & venditæ. quædam nullo modo sunt aptæ ad dominium transferendam, ut commodatum, & depositum. itaque Publiciana ex verbis edicti traditionem ex iusta & idonea causa requirit: per interpretationem verò producit ad causas, quæ non re-

quiritur: tradit enim: sed nullo modo locum
 habet in deposito, commodato, locatione, &
 similibus causis, quæ nihil cum rei dominio
 commune habent. Quod autem dixi de apti-
 tudine causarum ad dominium transferen-
 dam, sic accipi debet, ut si dominus ex his
 causis rem tradat, accipiens acquirat domi-
 nium, & habeat rei vindicationem, si vero
 à non domino res tradatur, is, qui bona fi-
 de accipit, non fiat statim dominus, quia
 nemo plus iuris in alium transferre potest,
 quam ipse habet: sed facultatem habeat vsu-
 capiendi, & interim, antequàm vsucapio-
 nem perficiat, Publicianam actionem habeat.
 In summa, quæ ex causâ fierem dominus,
 si acciperem à domino; ex ea causâ vsuca-
 pio, & habet Publicianam, si bona fide acci-
 piam à non domino. Quartum requisitum
 est, ut vsucapio nondum absoluta sit: alio-
 quin non esset locus actioni Publicianæ, quæ
 est utilis vindictio, sed directæ in rem actioni,
 id est rei vindicationi, quæ est actio civilis.
 ff. de Public. in rem act. l. i. in princ. & §. i.
 V. Ut is, qui rem vsucapiebat, possessionem
 amiserit, nam vindictio non datur possessori,
 nisi si servitus per actionem confessionem,
 aut libertatis per actionem negatoriam, ut
 dictum fuit in superiori §. His quinque re-
 quisitis in contextu expressis alia tria pos-
 sunt addi, quæ breuiter subiiciam. VI. Ut
 actor habeat bonam fidem: quia cum bona
 fides in vsucapione requiratur §. de vsucap.
 in princ. consequenter requiritur etiam in
 actione Publiciana; quæ vsucapienti datur
 ff. eodem. l. 7 §. prætor. & §§. seqq. VII. Ut res
 sit tradita à non domino: alioquin (ut paulò
 antè

antè notauimus) is qui rem accepit, non ageiet. Publiciana, sed tanquam verus dominus haberet rei vindicationem directam. ff. cod. l. i. in princ. VIII. Vt is, qui conuenitur, rem possideat, nec sit eius dominus. nam Publiciana datur contra quemcumque possessorè, præterquam contra verum rei dominum. ff. cod. l. penultim. & ultim. Ex dictis apparet, cui hæc actio detur, & contra quem detur, & quid in eam veniat. nam datur vsucipienti contra quemcumque possessorè, præterquam contra dominum: ac persequitur tam rem corporalem, quam incorporalem. Secundò docet Imp. quæ sit huius actionis origo, & ait eam esse inuentam a prætoribus, qui prætor vocabatur Publicius vt dicitur in fine §. Terriò docet, quod sit fundamentum, quo nititur intentio actoris. Fundamentum est, quod actor rem petit, quasi eam vsuceperit: immò inquit se eam vsucepisse. quamuis enim reuera non vsuceperit, tamen fæctione prætoris quodammodo vsucepit: quia prætor ad æquitatem respiciens, ita vsucipienti contra extraneum possessorè fauet, ac si vsucepisset. Quarto docet, unde hæc actio dicta sit Publiciana: & ostendit eam vocari Publicianam ab auctore Publicio, qui cum esset prætor, hæc actionem inuenit, & primus in edicto suo proposuit. ¶ Secundum exemplum actionis prætoris in re est actio rescissoria, sic à rescindendo appellata, non quod aliquid rescindat, sed quia per rescissionem datur rescissio, n. aliquo actu per quem actio directæ amissa est, utilis actio restituitur, quæ vocatur rescissoria. dicitur etiã actio Publiciana. §. de obl. & act. l. in honorariis. 3 §. in pr. quia

§. in fin.

ac superior actio, introducta est à Publio pratore: quamquam distinctionis gratia plerumque hæc vocetur Rescissoria: illa vero Publiciana. Porro duo sunt generales casus, quibus hæc actio comperit, prout duo sunt diversi actus, qui in gratia huius actionis rescindantur. interdum enim rescinditur usufructus, interdum traditio siue alienatio. De usufructu rescissa agitur in §. i. rursus. de rescissa autem traditione in §. item si quis. Quod ad priorē, Rescissoriæ actionis causam attinet, I. Imp. proponit duas causas huius actionis, videlicet si is, qui rei p. causa abfuit, aut qui in hostium potestate fuit, re nostram usufructu cepit: sic enim dominium rei amisimus, nec possumus eam vindicare: sed quia sine nostra culpa hoc factum est, id est, quia non potuimus absentis aut captivi usufructum interrompere, ideo prator ex bono & æquo nobis succurrit, & rescissa usufructu nobis restituit utilem vindicationem, quæ appellatur Rescissoria. Nota primo captivum non posse per semetipsum rem nostram usufructu capere: quia usufructus non est sine possessione: qui vero ab hostibus possidetur, non potest aliquid possidere. ff. de acquir. poss. l. cum hæredes. 2. §. 1. Sed intelligendum est, captivum usufructu capere per eos quos in potestate habuit ex causa peculii. nam si captivi servus rem meam in peculio possideat, usufructus procedit, quæ captivo, si ab hostibus reuertatur, iure postliminii proderit. ff. ex quib. cau. ma. l. ait prator. 2. §. hi planè. & de usufructu & usufructu. l. iusto. 44. §. ult. Nota secundò, hanc actionem competere intra annum, id est, intra annum utilem ex eo tempore computandam

ex quo absens vel captiuus reuersus est in ciuitatem. sed Iustin. in l. vlt. C. de tempor in integ. restit. in locum anni utilis fuit tunc quadrienniū continuū. quod ergo hic dicitur de anno, procedit iure antiquo: sed hodie intelligere oportet quadriennium continuū.

II. In vers. id est. declarat fundamentum huius actionis. actor enim negat rem vſucapiſſe, & ita rem vindicat quasi suam. Si obicias actorem mentiri, quia reus reuera vſucapere respondebo, actorem non mentiri: quoniam vſucapio à prætorē reſciſſa eſt. ideo dixerimus hanc actionem ex reſciſſione oriri, & reſciſſione opus eſſe vt hæc actio detur.

III. In vers. quod genus. ostendit hanc actionem non solum in casu supra exposito locū habere, sed etiam multis aliis casibus, qui declarantur in ff. sub tit. ex quibus cau. maio. ibi namque explicantur varij casus, seu varæ causæ, propter quas vſucapio reſcinditur. & utilis vindicatio, quæ Reſciſſoria vocatur, antiquo domino restituitur. Ex dictis habemus, cui, & cōtra quem hæc actio cōpetat, & quid in eam veniat. datur enim ei qui sine culpa, sua per vſucapionem rē amisit, aduersus eū qui vſucepit. vindicatur autē res quasi non vſucapta, quia (vt exposuimus) vſucapio per prætorē reſciſſa eſt. Hæc dicta ſunt de reſciſſa vſucapione. ¶ Deinceps ad §. item si quis dicamus de reſciſſa traditione: quia etiam hinc datur actio Reſciſſoria, quod Doct. vulgò nō animaduertentes, peſſimè hunc §. ſunt interpretati de actione Pauliana, quæ eſt actio in perſonā, cū Iustin. in præſentia perſpicit loquatur de actionib. in rē. Vt autem hoc rectius intelligatur, notandum eſt, ad rem

§. item si
quis.

alienationem fraudulenter factā pertinere
 quatuor actiones, Fauianam, Caluissianā, Pau-
 lianam, & Rescissoriam. hæc est in rem: illæ
 sunt personales. Fauiana & Caluissiana dātur
 patre ad reuocandā alienationem à liber-
 to in fraudē ipsius patri factā, id est; vt eū
 prius leg tina, quæ e iure debetur. & Fauia-
 næ quæ est locus, si liberus testamentū fe-
 cerit. Caluissianæ verò si intestatus decesserit.
 Pauliana autem datur creditoribus, in quorū
 fraudem debitor res suas alienauit. De Fauia-
 na & Caluissiana agitur sub tit. si quid in
 fraudē patro. de Pauliana verò tractatur sub
 tit. quæ in fraud. credit. Hæc omnes (vt dixi)
 sunt actiones personales, quas Iur. p. in hoc §.
 non cōsiderat: si d tractat de rescissoria actio-
 ne in rem, de qua duo docet. I. Declarat duo
 requisita ad hoc vt hæc actio locum habeat.
 Primum requisitum est, vt debitor in fraudem
 creditorum rem suam alij tradiderit. In hoc
 requisito duo ponuntur: traditio & fraus. ve-
 rum traditio non est omnino necessaria, quia
 idem obtinet si debitor in fraudem creditorū
 rem legauerit. si quæ in fraud. credit. l. 6. §. pe.
 Quod ad fraudē attinet: cū duplex sit fraus,
 quarū altera spectatur in re ipsā, altera in
 mente fraudantis, vt fuit expositum in §. in
 fraudem §. qui & ex quib. caus. manum. non
 possunt rel. gendum est, vt actioni rescissoriæ
 sit locus, opus esse, vt utroque modo credito-
 res fraudati sint, si quæ in fraud. credit. l. ait
 pator. i. c. §. 1. Secundū requisitum est, vt bo-
 na eius debitoris sint à creditorib. possessa ex
 sententia prædis, id est, ex secundo decreto.
 nam primo decreto creditores tantum pignori-
 sis & custodiæ causa mittuntur in posses-
 sionem

nem bonorū debitoris non soluentis: secun-
 do autem decreto propter eiusdem debitoris
 contumaciam iubentur possidere. tunc ergo
 possident res omnes, quas inveniunt in bo-
 nis debitoris. Quid ergo, si res aliquas antea
 debitor alienauerat? certe creditores vi illius
 decreti non possunt has res possidere: quia
 decretū est de rebus debitoris, non de rebus
 ad alios antea translatis. si tamen debitor frau-
 diderit res alienauerit, id est, ne decreto præ-
 toris vel praefidis creditores possint has res
 possidere, merito his succurritur per actionē
 rescissoriam, id est, prætor alienationem illā
 fraudulentam rescindit: consequenter facit,
 ut hæc res non videantur alienata, sed intelli-
 gantur mansisse in bonis debitoris. quocirca
 cum creditores in rebus per secundum de-
 cretum possessis tantum iuris habeant, ut si
 possessionem amiserint, eas vindicare possint.
 ff. de iudi. l. c. & l. 7. §. planē. & de dāno.
 inf. l. l. si furti. c. 1. si furti. c. 1. si furti. c. 1. si furti. c. 1.
 tunc dicendum est, etiam in d'ctis rebus, qua-
 rum alienationem prætor rescindit, credito-
 res habere vltimā in reclamationem, id est, res-
 cissoriam. l. l. in veris. id est, aperit. funda-
 mentum huius actionis rescissoriae nimirum
 actor eo fundat intentionem suam, id est,
 ideo vtili vindicatione rē à debitorē aliena-
 tam persequitur, quia alienatio illa à præ-
 tore est rescissa, proinde beneficio prætoris
 actor dicit eam rem non esse à debitorē al-
 teri traditam, sed mansisse in bonis debito-
 ris, consequenter hanc etiam rem conti-
 neri secundo decreto, quo iussus est pos-
 sidere bona debitoris. ¶ Vi imum exēplum
 actionis prætoris in rem est Seruiana de qua
 Lnp.

§. item.

§. itē ser-
uiana.

Imp. in §. item Seruiana. plura docet. I. Proponit huius actionis tria nomina. Sunt autem nomina hæc: Seruiana, & quasi Seruiana, & Hypothecaria. Nota primo, Seruianam non dici à seruando, vt Accurs. putat; nec à seruiendo, vt alij volunt; sed (vt probabile est) à Seruio prætorē, à quo fuit introducta; quemadmodum Publiciana. §. dicebatur à prætorē Publicio. Nota secundò, Seruianam dici, quæ datur ex ipsis verbis edicti: quasi Seruianam verò, vel Hypothecariam, quæ per interpretationem & productionem edicti cōpetit. Nota tertio, actionem Seruianam interdum accipi pro quasi Seruiana, vt ff. de pign. l. 3. l. si ab eo. l. 8. l. si inter. 2. l. §. 1. Nota quarto, Seruianam interdum appellari pigneratitiam Seruianam, vt ff. ad exhib. l. 3. §. vt autem. duplex enim est actio pigneratitia. Altera est ciuilis personalis ex contractu pignoris, de qua in §. ult. §. quib. mod. re contrah. oblig. & in tit. ff. & C. de pigner. actio. Altera est prætoria in rem, quæ nascitur ex nudo pacto. ff. de pact. l. si tibi. l. 7. §. de pignore. atque hæc in præsentia consideratur. Nota quinto, hanc actionem, quæ hinc vocatur quasi Seruiana, & Hypothecaria, & (vt paulo antè notauimus) interdum nominatur Seruiana, recipere etiā alias appellationes. nam modò dicitur utilis Seruiana, vt ff. de pign. l. 1. §. cum prædium. & C. communia de leg. l. 1. & de prec. l. 1. modò pigneratitia Seruiana. D. ad exhiben. l. 7. §. est autem modò pigneratitia in rem. ff. commun. diu. l. 7. §. inter eos. modò simpliciter pigneratitia: vt in l. Titius. 9. in pr. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. sol. & in l. duobus. l. 9. & l. penult. §. 1. ff. de except. rei iudic. tuncque subaudiue

oportet, in rem. modo vindicatio pignoris. ff. de pignori bus. l. si fundus. i. 6. §. in vindicatione. & l. si legati. i. 3. modo persecutio pignoris ut ff. eodem. l. Paulus. 2. 9. §. domas. II. Declarat huius actionis originem, & ostendit eam esse prætoriam: siue loquamur de directa, siue de vili hypothecari nouarū illa ex verbis edicti, hæc ex mente prætoris descendit: quia sicuti ex legibus descendere dicuntur non solū ea, quæ sunt ex verbis, sed etiam quæ sunt ex sententia legum. ff. de verb. signific. l. 6. §. i. ita etiam ex edicto originem sumere dicuntur, non solum quæ sunt ex verbis, sed etiam quæ ex sententia edicti. III. In vers. Seruiana docet, cui datur actio Seruiana directa, & quid persequatur. Datur hæc actio domino fundi, qui fundum locauit. Persequitur autem res coloni, quæ sunt ipsi domino fundi pignorate pro mercede fundi. Nota primo, colonū esse conductorem fundi: inquilinum verò esse conductorem ædiū. ff. de acq. possess. l. res pignoris. 1. 7. Dicitur autem propriè colonus, qui certam mercedē præstat domino fundi, propterea quòd sicut pretium emptionis certum esse debet. §. de empt. & vend. §. i. ita etiam mercedem locationis certam esse oportet. §. de locat. & conduct. §. 1. Colonus igitur partiarius, id est, qui alienum fundum colit, & fruatur cum domino fundi diuidit, non est propriè colonus, seu conductor. Accusitas tamen putat hanc actionem habere locum etiā in rebus coloni partiarij: quin etiam in rebus inquilini. Sed hæc sententia mihi non probatur: quia prætor in edicto tantum coloni mentionem fecit: reliqui igitur omnes pertinent ad actionem quasi Seruianam: quia

non continentur verbis, sed sententia edicti. Nota secundo, res coloni non esse pigneratas domino fundi, nisi ex pacto expressio: quamvis res inquilini tacite intelligantur pignerata domino adium, etiam si nihil de pignore convenit. §. de interd. §. adipiscenda. vers. interdictum. & ff. in quibus causis pign. tacite contrah. l. 4. Nota tertio Iustinian. non docere contra quem hæc actio datur, quemadmodum in sequ. versic. non docebit contra quem datur actio quasi Seruiana. sed non est dubitandum, quin hæc actiones dentur contra quemvis possidere rem: quandoquidem sunt actiones in rem, ut paulo ante notavi: & dicuntur nudam possessionem auocare. ff. de euct. l. si cum venditor. 66. in prin. IV. In versic. quasi Seruiana. docet cui datur actio quasi Seruiana, & quid persequatur. Hæc actio datur omnibus aliis creditoribus pignoratitiis, præter fundi locatorem: ac persequitur pignora siue hypothecas, ideoque vocatur vindicatio pignoris, aut persecutio pignoris, ut §. notavi. persequitur autem pignora siue hypothecas, id est possessionem rem actiori obligatarum: quia (ut superius notavi) nudam possessionem aduocat. communem enim pignoris non est creditoris, sed debitoris, qui est pignus. C. de pign. act. l. pignus. 9. V. In versic. etiam an sit aliquod differentia inter pignus & hypothecam: ac docet hæc versicula in edicto Seruiano, & in actione hypothecaria latè & promiscuè accipi. quò respiciens Marcianus in l. 1. §. 1. ff. de pign. h. act. inter pignus & hypothecam non esse differentiam significationis, sed tan-

tan soni, seu rei. si tamen proprie acci-
pantur, pignus & hypotheca differant. ut
enim proprie dicitur pignus duas conditio-
nes requirantur. nempe, ut res mobilis: al-
tera, ut tradatur ex deo, ita ut eius posses-
sio ad creditorem transferatur: quam con-
ditionem si interutra deficiat, minus proprie
vocatur pignus. similiter hypotheca proprie
dicta duas conditiones requirit. quarum una
est, ut sit res immobilis: altera, ut possessio
retineatur a debitore. ff. de pign. ac. l. si rem
alienam. 9. §. proprie. & de verbor. signific. l.
plebs. 238. §. 1. quoniam hæc pignoris &
hypothecæ definitio non placet Laurentio
Valla lib. 7. cap. 57. Hactenus actiones præ-
torie in rem ¶ Postea in §. in personam pro-
ponit Imper. aliquot exempli actionum præ-
toriarum in personam, quæ suo ordine in
seqq. §§. enarrantur. ¶ Primum exemplum
est actio de constituta pecunia, siue actio
constitutoria (nam utroque nomine appel-
latur) de qua Imper. in §. de constituta. tan-
tum docet contra quos & qua ex causa com-
petat, ostendens dari contra eos qui se solu-
turos constituerunt, ita ut obligati sint ex nu-
da conventionione siue stipulatione. Nota I. ap-
pellatione pecuniæ hinc significari quaecum-
que rem C. de constit. p. c. l. 2. Nota II. Con-
stitutum fieri nudo pacto, & speciale esse hoc
casu, ut ex nudo pacto detur actio, cum re-
gulariter pactum nudum non pariat actio-
nem. ff. de pact. l. 7. §. sed cum nulla. hæc
igitur actio est similis Servianæ, siue hypo-
thecariæ, quatenus utraque datur ex nudo
pacto. Nota III. non valere constitutum, si
nihil ante constitutum debebatur. ff. de pec.
const.

§. in per-
sonam.

§. de con-
stitututa.

const. l. 1. §. 1. l. haftenus. i. 1. Sed nihil refert
quid debeat. nō est enim necesse, ut aliquis
constituat se soluturum, quod debetur: sed
sicut aliud pro alio solui, ita etiam aliud pro
alio constitui potest. d. l. 1. §. an potest. Item
nihil refert, quo iure debeat. id est, siue de-
beat iure ciuili, siue iure prætorio, siue tan-
tū naturaliter, constitutum valet. d. l. 1. §. de-
bitum. & §§. seqq. dummodo non sit debitum
cui perpetua exceptio obstat: hoc enim con-
stitui non potest. ff. eod. l. 3. §. 1. Quod si debi-
tum sit conditionale, eādē conditione con-
stitutum quāuis purē factum suspenditur.
ff. eod. l. id quod. 19. in pr. Præterea nihil re-
fert, quæ persona debeat, vel cui debeat:
quia quod vnus debet, alius potest constitui
se soluturum. & quod vni debetur, alij con-
stitui potest. ff. eod. l. 1. §. quod exigimus. Nota
IV. constituto non fieri nouationem, sed obli-
gationem constitutoriā accedere veteri obli-
gationi. ff. eod. l. item 18. §. vlt. & l. vbi. 28. No-
ta V. omne constitutum debere etiam diem
cōtinere, quā soluat. & nisi dies sit expressa,
subaudi tempus 10. dierum. ff. eod. l. promif-
sor Stich. 21. §. 1. Nota VI. actionē constituto-
riam dari contra eum qui constituit. h. §. ei cui
constitutum est ff. eod. l. si verò. 8. & duabus. ll.
seqq. Nota VII. hac actione peti id quod con-
stitutum est. idēque hanc actionem non esse
pœnam, sed rei persecutoriam. d. l. item. §.
de re. ¶ Secundum exemplum actionum præ-
toriarum in personam est actio de peculio: de
qua ex professio tractabitur j. tit. prox. hīc au-
tem in §. actiones. Iustin. quatuor docet. I. Do-
cet contra quos hæc actio detur: & ostendit
dari contra patrem vel dominum eius qui
con

§. actio-
nes.

contraxit. II. Docet quæ ex causa detur: & ostendit dari ex contractu filiorumfam. vel seruorum. nam ex delictis seruorum vel filiorumfam. non agitur de peculio, sed ex delictis seruorum noxales actiones competunt quæ olim dabantur etiam ex delictis filiorumfam. §. de nox. act. in pr. & §. ult. Appellatione autem contractus intellige etiam quasi contractum. D. de negō. gest. l. si filiusfam. r. 4. & de pecul. l. 3. §. idem scribit cum sim. I I I. Docet, quo iure pater, vel dominus de peculio teneatur: & ostendit eos non teneri ipso iure, id est, iure civili, quia ipsi non contraxerunt, sed iure prætorio ex bono & æquo: quia cum per filium vel seruum sentiamus commotum & nobis incommodum, æquum est ut etiam sentiamus incommodum, & teneamur de peculio. dum enim filio vel seruo peculium concedimus, etiam videmur concedere, ut super eo peculio contrahât. IV. Docet in quantum hæc actio competat: & ostendit eam non dari in solidum, sed peculio tenus: quia pater vel dominus non condemnatur creditori ultra quantitatem quæ est in peculio. §. h. t. §. sunt præterea. Nota primò, Iustin. non docere cui hæc actio detur: sed ex dictis facili colligitur, eam dari creditori peculiari, qui cum filiofam. vel seruo alieno contraxit. Nota secundò, hanc non esse speciem actionis à ceteris distinctam, sed potius ad actionem quandam, seu qualitatem alicuius actionis speciei adiunctam. v. g. si tibi mutuam pecuniam dem, et impetit mihi aduersus te certi condictio directa: sed si filio vel seruo tuo pecuniâ credam, dabitur mihi contra te certi condictio de peculio. utroque igitur casu est eadem actionis species, id est,

et, certi conditio: sed modò directa, modò de peculio. Nota tertio, cum dicimus patrem teneri de peculio filij, intelligendum esse peculium profectitium non aduentitium. & multò minus castrense, vel quid castrense. serui autem peculium vnus generis est, proinde in peculio serui non addo aliquam limitationem.

§. item si quis. Tertium exemplum actionis prætoriae in personam est actio in factum ex iuramento: de qua Imp. in §. item si quis, duo docet. I. Explicat ea quae requiruntur ad hoc vt huic actio sit locus. Primum requisitum est, vt actor non iurauerit temere & sponte sua, sed aduersario postulante, id est, iniurandum deferente. ff. de iureiuran. l. 2. in princ. Supple, vel iudice deferente: quia etiam iudex saepe defert iusiurandum. D. de iureiuran. l. admonendi. 31. & Cod. de reb. cred. l. 4. Secundum requisitum est, vt post delationem iusiurandi ab aduersario factâ, actor re ipsa iurauerit. nam delatio nihil prodest ei qui non iurauit, nisi, cum iurare paratus esset, aduersarius ei iusiurandum remiserit: tunc enim perinde haberet, ac si iurasset. D. de iureiuran. l. nam posteaquam. 9. §. 1. & Cod. de reb. cred. l. actori. 8. Tertium requisitum est, vt iurauerit sibi deberi pecuniam. Quod Imper. ait de pecunia, generaliter est intelligendum de quacumque re. ff. cod. l. iusiurandum & ad pecunias. 14. in princ. nam pecuniae verbo quaecumque res significatur. D. de verb. sign. l. pecuniae nomine. 222. & C. de const. pecu. l. 2. Ideo autem inquit sibi deberi: quia loquitur de actione personali. nam si quis iuret rem suam esse, ex eo iureiurando habebit actionem in rem. ff. de iureiur. l. nam

post

posteaquam §. ult. & l. sed si possessori. r. r. §. i. Quartum requisitum est, ut is, qui iurandum detulit, non soluerit, supple, vel alio modo iuranti satisfecerit, quia per solutionem vel satisfactionem obligatio & actio tolluntur. II. In vers. per quam: declarat effectum huius actionis. Effectus est, quod iudex rem condemnat, etiam si ex ea causa, de qua iuratum est, nihil debeat: quia cum agatur ex iureiurando, ad condemnationem sufficit quod iuratum sit. Nota primo, idem dicendum de actione ex iureiurando, quod in superiori §. dixi de actione de peculio: nempe hanc non esse speciem actionis a ceteris seueram, sed esse adiectionem seu qualitatem, si quis enim (exempli gratia) iurauerit se emisse, habet actionem in factum ex iureiurando, quae est utilis actio ex empto. similiter si iurauit se pecuniam credidisse, habet utilem certi condictionem. & si iurauit rem suam esse, habet utilem rei vindicationem. ff. de i. l. i. duo. r. §. si quis iurauerit. & ex. seqq. Nota secundo, cum haec actio modo sit in rem, modo in personam, hic tantum considerari iis casibus, quibus est in personam, ut paulo ante exposui. ¶ Quartum exemplum actionis praetoriae in personam in §. penales. est actio de albo corrupto. Nota I. hanc actionem dari cuius e populo, quoniam est actio popularis. Nota II. Dari contra eum, qui non per rusticitatem, aut imprudentiam, sed dolo malo album praetoris corruptit, id est, qui corripit edictum iurisdictionis perpetuae causa à praetore in albo propositum. alia namque edicta sunt generalia, quae semper & ab omni

§. penales.

omnibus sunt obseruanda, qualia sunt eorum
 quæ in ff. extant : alia sunt specialia le. par-
 ticularia, prout quæque res incidit, veluti
 quibus abientes citantur de quibus in l. edi-
 ctum. § 5. & l. ad peremptorium. 68. cum cle-
 gib. sequentib. ff. de iudic. si d. hæc actio ad ea
 sola edicta pertinet, quæ in albo iurisdic-
 tionis perpetuæ causâ proposita sunt. Album
 autem erat tabula gyptata, in qua prætoris
 edicta descripta erant : sed quod ad hanc ac-
 tionem attinet, nihil refert in qua materia
 edictum scriptum fuerit. Nota III. hanc actio-
 nem esse pœnalem : pœnam autem esse 500
 aureorum : sed qui non habet in ære, luit in
 corpore, quæ omnia colliguntur ex l. 7. ff. de
 iurisd. vbi Hotoman. putat pro 500. legen-
 dum esse 50. Nota I V. Hanc pœnam diuidi
 inter accusatorem & filicum, is enim assen-
 tior, qui sic diuidi putant omnes pœnas actio-
 num popularium, adeo vt pars pœnæ, præmij
 loco cedat accusatori. ¶ Quintum exemplum
 in versic. & in eum, est actio in factum in 50.
 aureos in eum, qui parentem suum, vel pa-
 tronum, vel parentes aut libero patroni si-
 ne venia prætoris in ius vocauit. j. de pœn-
 tem. l. iug. §. ult. & ff. de in ius voc. l. 4. l.
 penult. & l. ult. Hæc autem actio, siue hoc
 ius generaliter producit ad omnes perso-
 nas, quibus reuerentia debetur. ff. eod. l. ge-
 neraliter. id est (vt ego interpretor) qui sunt
 loco parentum. Nota, ideo requiri veniam
 prætoris : quia si fortè sit actio famosa, præ-
 tor eam denegat. D. eod. l. sed si hac lege.
 l. 2. §. prætor ait. ¶ Sextum exemplum in
 versic. item aduersus, est actio in factum ad-
 uersus eum competens, per quem factum est,

ne in ius vocatus in ius venit. Nota I. hanc actionem ei dari, cuius interest, id est, qui rem illum in ius vocauerat. Nota II. in hac actione deferri actori iurandum in litem, adeo ut id veniat in actionem, quod actor iurabit sua interesse. sine quis eum qui in ius voc. l. 5. §. 1. Nota III. hanc actionem hic vocari penalem; quia est penalis respectu rei conuenti: sed est rei persecutoria respectu actoris, siquidem persequitur quod sua interest, ut modo dixi. Haec sunt secusum expositae sunt actiones civiles, & actiones praetoriae, tam in rem quam in personam. ¶ Deinceps Imperator quaedam pro-§. *praeiudiciales*. ponit his actionum generibus communia. & *diciales*. I. In §. praediudiciales. loquitur de praediudiis siue actionibus praediudicialibus: de quibus tria docet. Vnum est, has actiones esse in rem. Alterum est, plures esse harum actionum species. tres enim in contextu proponuntur: videlicet praediudicium, quo quaeritur, utrum aliquis sit liber, an seruus: & praediudicium, quo quaeritur, utrum sit ingenuus, an liberus: & praediudicium de partu agnoscendo, id est, quo quaeritur, an aliquis sit filius. Tertium est, praediudicium illud, quo quaeritur utrum sit liber an seruus, esse civile, reliqua esse praetoria. Nota primo, has actiones ideo dici praediudiciales: quia si cum aliis concurrant, ante eas examinantur, & illis praediudicium faciunt. verbi gratia, si quis tamquam filius defuncti commendat heredem tuum ad se pertinere, negetur autem esse heres quasi non sit filius, primo videndum est, an sit filius, quia inde cognoscetur an sit heres. itaque cognitio de filio

Uero facit præiudicium cognitioni de hereditate quamvis autem hæc ratio videatur aliis quibusdam actionibus convenire, ut petitioni hereditatis, quæ præfertur actionibus singularibus. D. de hered. petit. l. 5. §. ult. tamen reuera convenit solum præiudiciis, quia hæc sola præferuntur omnibus aliis actionibus: ideoque *neg. i. g. lo* appellantur præiudicia, siue actiones præiudiciales. Nota secundò, præiudicia non esse proprie actiones: quia nec rem, nostram, nec nobis debitam persequuntur: idcirco distinguuntur ab actionibus in l. sed & hæ. 3. §. 6. non solum ff. de procur. & in l. 1. §. per hanc. ff. de rei vindic. Unde Iustin. Loc loco non ait esse actiones in rem, sed videtur verbo *videntur*, quod est nota improprietas. Nota tercio non convenire inter interpretes de numero præiudiciorum, nam Cuiac. nulla præiudicia admittit, præter illa tria in contextu proposita. Hotoman. autem alia quoque præiudicia esse contendit. Aliud enim est præiudicium, quo petimus liberos nostros in potestate nostre constitutos. d. l. 1. §. per hanc. ff. de rei vind. nam hoc præiudicium diversum est a præiudicio de partu agnoscendo. præiudicium enim de partu agnoscendo datur contra patrem ut filium agnoscat: præiudicium vero, de quo in d. §. per hanc. datur patri filium suum persequenti. Rursum aliud videtur esse præiudicium, quo queritur an sit vxor, ex l. 3. §. 1. ff. de liber. agnosc. sed Cuiac. respondet, ibi de vxore queri, non proprio præiudicio, sed præiudicio de partu agnoscendo. cum enim filius definatur, qui ex viro & vxore eius nascitur. ff. de his qui sui vel alieni iur. sunt. l. si-

hant.

lum. 6. cerè ut pater tanquam filius agnoscat, opus est, ut constet matrem eius esse uxorem. Hæc Cuiacii interpretatio mihi verissima, & maxime verbis suis contextus consentanea videtur. Item aliud est præiudicium sanguinis, quo queratur an aliquis sit curianus, vel alius similis conditionis. C. Theod. de episc. & cler. l. quicumque. c. 9. de quo præiudicio agitur sub tit. C. ubi quis de curia. vel cohort. al. àve condit. conu. Notæ quartò, duo priora præiudicia à Iustin. concise proponi, ita ut vno membro expresso, alterum contrarium tacite subaudiatur. dum enim ait queri an aliquis sit liber, perinde est ac si diceret, *utrum sit liber an seruus.* & dum addit, queri an sit libertus, perinde est ac si diceret *queri, utrum sit ingenuus an libertus.* quod aliquis imperitus non intelligens, & putans vnum esse præiudicium, quo queratur utrum sit liber an libertus, videlicet accipiens liberum pro ingenuo, ut supra de libertin. in fin. princ. temere adiecit, *vel seruus*: quod à libris emendationibus rectè abest. Nota quintò, Iustin. non simpliciter dicere solum præiudicium, quo queratur an aliquis sit liber, esse civile, sed addebat particulam *ferè*, propterea quod etiam dictam præiudicium sanguinis civile est. hoc igitur argumento est contra Cuiacium, non esse hæc sola præiudicia quæ in contextu enunciantur. *II. In §. sic itaque. ex dictis colligi, non posse adorem rem suam petere hac formula, *si aoparet rem dare oportere*, id est, non posse petere, ut res sua sibi detur: quia dare est dominium transferre: nemo autem potest eisdem rei sepius dominium acquirere, quamvis

possit eadem res eidem personæ ex multis causis deberi. ff. de acq. poss. l. 3. §. ex plurimis. & de except. rei iud. l. & an eadem. 9. §. actiones. & de diu. reg. iur. l. non ut ex pluribus. 159. hæc enim est certissima differentia inter dominium & obligationem, quod non possumus rei nostræ dominium acquirere. §. de legat. §. sed si rem. possumus tamen obligationem in re iam nobis debita acquirere. §. quib. mod. toll. oblig. §. pen. & C. de nouat. l. ult. cum sim. Nota primo, Iustin. non denegare in vniuersum actionem personalem ad persequendam rem quæ est actoris, sed denegare hanc specialem actionis personalis formulam, qua actor petat ut res sua sibi detur. ceterum nihil vetat, quominus aliquis actione personali (puta commodati, vel depositi) petat rem suam sibi restitui. quapropter valde falluntur, qui putant actionem realem & actionem personalem non posse in eandem rem & easdem personas concurrere. nam si rem meam apud te deposui, vel tibi commodavi: certe mihi liberum est, eam ratione dominiij vindicare. ff. de rei vind. l. officium. 9. vel actione personali ex contractu commodati, siue depositi repetere. Si obicias, dominum possidere per commodatarium, D. commo. l. rei. 8. vel per depositarium. D. depos. l. licet. 17. §. 1. rei vindicationem autem non dari possessori. D. uti possid. l. 1. §. interdictum. respondebo possessorem in rei vindicatione accipi improprie pro eo, qui detinet, ac restituere potest. d. l. officium. quomodo manifestum est non possidere eum qui commodauit, vel deposuit, sed commodatarium, vel depositarium. Nota secundo

ex vers. planè. speciale esse odio furti, vt dominus rem suam condicat furi. ff. v'susfruct. quemadm. cau. l. vlt. in fi. id est, petat rem suam à fure sibi dari oportere, ita vt hoc casu hæc formula cōcurrat cum rei vindicatione vt fur pluribus actionibus teneatur. vide §. vlt. & ibi notata. §. de obl. quæ ex delict. Cum autem fur non possit rem cuius non est dominus, dare domino: quæret aliquis, quis sit euentus huius iudicii? Existimo euentum esse vt fur eo quod rem non dat actori, cogatur soluere id quod interest. Hic igitur habemus exceptionem vulgatæ illius regulæ, Impossibilium nulla est obligatio. ff. de diu. reg. iur. l. impossibilium 185. nam fur ad impossibile tenetur, id est, ad dandā rem domino. * III. In §. 279. §. appellamus. distinctionem quandam ponit *latus* inter actiones in rem, & actiones in personā: quoniā illæ vocantur vindicationes à vi quadam simulata, quam petitor possessori olim dicis causa faciebat, quam Gell. libr. 20. c. 9. vim fœtucariam appellat. hæc verò vocantur condictiones à condicendo, id est, denunciādo; quia cōmuni consensu locus & dies litigandi condicebatur, arg. l. de die. 8. in prin. D. qui satisd. cog. Festus, *Condicere est licendo denunciare.* Idem, *Condictio, in diem certum eius rei, qua agitur, denunciatio.* Vtraque igitur appellatio sumpta est ab antiqua iudiciorum Romanorum consuetudine: sed solēnitatibus illis sublati, nomina actionū remāserunt. Vnde obiter notetur, quā infirmum sit argumētum ab etymologia vocabuli: quia significatio nō semper etymologiā sequitur: & idem argumentum alio tempore valet, alio tempore nō valet. vt olim licebat sic arguere,

§. sequens.

Non est conditio seu denunciatio, ergo non est actio in personam vel sic, est actio in personam, ergo est denunciatio: sed hodie talia argumenta non valent. ¶ Tertia actionum diuisio est tripartita. Aut enim sunt rei persecutoria, aut pœnales, aut mixta. ¶ Primo Imperator hanc diuisionem proponit in §. sequens. Ad quem Nota I. aliud esse actionem in rem, aliud actionem rei persecutoriam, aliud actionem in rem scriptam. etenim actio in rem opponitur actioni in personam: actio rei persecutoria opponitur actioni pœnali: actio in rem scripta distinguitur ab actione certæ personæ factum notante. Rursus omnis actio in rem, est rei persecutoria: sed non e contra: omnis actio rei persecutoria, est in rem: sunt enim multe actiones personales rei persecutorie, vt ex seqq. §§. apparebit. Intererea actio in rem non potest esse nisi realis: actio rei persecutoria partim est realis, vt rei vindicatio, partim personalis, vt actio commodati: actio in rem scripta est tantum personalis, vt actio quod metus causa, quæ dicitur esse in rem scripta, propterea quod datur ei qui metum passus est non solum aduersus eum qui vim fecit, sed etiam aduersus quemcumque alium ad quæ res per vim & metum amissa peruenit. ff. quod me. cau. l. metum. 9. §. 1. & §. vii. Vocabulum itaque in rem est homonymum, quemadmodum & vocabulum in personam: quoniam aliter hæc verba accipiuntur in diuisione actionis, cum dicimus alias esse actiones in rem, alias in personam, aliter in diuisione pacti. dicitur enim pactum personale, quod est restrictum ad certam personam, vel ad certas personas, veluti si paciscar ne a te petam

tam, possim autem petere ab herede tuo patrum verum in rem dicitur, quod est generale, non coangustatum ad aliquam personam, veluti si paciscar ne petatur ff. de pact. l. 7. §. pactorum. l. idem. v. §. 1. cum autem dicimus actionem quod metus causa. esse in re scriptam, tunc accipimus in rem, ut in diuisione pacti, non ut in diuisione actionis. Quocirca erant vulgo Doct. dum inquirunt, alias esse actiones in personam, alias in rem, alias in medium, locum inter eas obtinere, & esse in rem scriptas. iam enim docuit actionem in rem scriptam, non esse interiectam actioni personali & reali, sed esse tantum personalem. Nota II. triplicem esse poenam. Alia namque est poena legitima, quam ius delictis imponit, ut in ff. & C. de poenis. Alia est poena testamentaria, quam testator irrogat, ut cum poenae causam aliquid legat. ff. de leg. §. vlt. de qua poena agitur ff. & C. de his quae poen. nom. Alia est poena conventionalis, veluti quae deducitur in stipulationem poenalem. ff. de inur. stipul. §. alteri. Sed in hac diuisione intelligenda est sola poena legitima, quod adeo verum est, ut si quis petat poenam, quam stipulatus est; non dicatur uti actione poenali, sed actione rei persecutoria, generaliter enim actiones ex stipulatione, & ex aliis contractibus sunt rei persecutoriae. j. §. prox. Nota III. Actiones vocari mixtas, vel quia simul sunt in rem & in personam, ut j. h. t. §. quaedam, vel quia simul persequuntur rem & poenam, ut hic. ¶ Secundo dat varias regulas, §. rei persequenda. quibus dignoscamus, quoniam actiones rem vel poenam, vel utrumque persequantur. I. Regula est in pr. §. rei persequende. Omnes actio-

nes reales, sunt rei persecutoriae. Vnde notandum, omnem poenam peti actione in personam. II. Regula est in vers. earum. Actiones personales ex contractu, sunt rei persecutoriae. Huius regulae exceptio est in vers. planè, nisi agatur de positi, & duae conditiones adsint. Una est, ut depositum fuerit tumultus, vel incendij, vel ruinæ, vel naufragij causâ, nam hæc causæ sunt ceteris fauorabiliores, propterea quod is, qui ex his causis deponit, non habet satis temporis ad eligendam idoneam personam, apud quam deponat: & cum propter talem casum dignus sit misericordia, augetur perfidia depositarij nolentis reddere depositum: proinde prætor has causas ab aliis separat: itaque cum generaliter actio depositi sit civilis in simplum, hoc casu datur actio prætoriae in duplum. Altera conditio est, ut reus ex suo dolo conueniatur, siue sit ipse depositarius: siue heres depositarij, id est, neget se accepisse depositum: quoniam hæc actio in contententem est in simplum, proinde rei persecutoria: in inficientem est in duplum, consequenter poenalis. §. hoc tit. §. sed furti.

§. ex maleficiis.

* III. Regula est. Actiones personales ex delictis partim sunt poenales, ut actio furti, §. ex maleficiis. & §. de obli. quæ ex del. §. ult. partim rei persecutoriae, ut condictio furtiua, (quæ datur contra furem. vers. eo amplius. & contra heredem furis. ff. de condict. furti. l. 5. & l. 7. §. condictio) & actio rerum amotarum (quæ coniungi datur aduersus coniugem, ob res diuortij causa amotas. D. rer. amot. l. si mulier. 21. §. pe. sed in contextu Instit. tantum fit mentio condictionis furtiuae): * partim mixtae, ut actio vi bonorum raptorum. §. vi autem

§. vi autem.

autem. in princ. & §. de vi bonor. raptorum
 in princ. & actio legis Aquiliæ. vers. sed &
 legis. & §. de lege Aquilia. §. his autem. IV.
 Regula est: Actio ex testamento, vno casu
 est mixta, id est, cum petitur legatum vel
 fideicommissum Ecclesiæ aut aliq. loco pio re-
 lictum. vers. item mixta. & §. de obl. quæ
 quasi ex contr. §. ult. Quamuis autem lega-
 tum non solum actione personali ex testa-
 mento, sed etiam rei vindicatione peti pos-
 sit. §. de legat. §. sed olim. tamen dubium
 non est, quin hoc loco Imperator loquatur
 de actione ex testamento, quia iam dixit in
 princ. §. rei persequendæ. omnes actiones
 in rem esse rei persecutorias, ac deinceps de
 actionibus in personam loqui cœpit. ¶ Tertiò §. quādā
 in §. quædam. tractat de actionibus mixtis in
 altera significatione, id est, quæ simul sunt
 in rem & in personam: atque harum tria
 exempla proponit, videlicet actionem fami-
 liæ erciscundæ, communi diuidendo, &
 finium regundorum. Nota I. quia Iustin.
 vtitur verbo *videntur*, quod est ambiguum,
 & modò rei euentiam ac certitudinem,
 modò improprietatem significat, Donellum
 existimare nullas reuera esse actiones mixtas
 in hac significatione. nam has, quæ in con-
 textu proponuntur, videri quidem mixtas,
 vt Iustin. loquitur, sed reuera esse tantum
 personales putant. hæc sententia non minus
 falsa quam noua est. tantum enim abest, vt
 hæ actiones sint merè personales, vt actio
 familiæ erciscundæ, & actio communi diui-
 dendo: magis sint in rem, quàm in personam,
 principaliter enim sunt in rem, & ratione
 accessionum dicuntur esse in personam, vt

ut mox declarabo. Præterea petitio hereditaria, quæ vocatur mixta in personam C. de petitione hereditaria l. 7. quasi dicatur non solum esse in rem, sed etiam in personam hæc in qua actio dicitur esse in rem. l. 1. C. de l. tit. l. sed & fil. de 23. §. petitio. ubi non habet locum subterfugium Donelli: quia Iuriconsultus non utitur verbo *videri*, sed verbo *esse*, & discrete ait esse in rem, sed Donellus ad hanc legem non animadvertit. Nota II. has tres actiones, quæ in contextu proponuntur, esse duplices: quia utique ligatur dicuntur esse actori, & reo. Ut in secundo. l. iudicium. 10. & famul. ercisc. l. inter. 44. §. familie. & comm. diuid. l. 2. §. 1. Nota III. in omnibus his iudiciis iudicem posse ex bono & æquo, ut est, si commodius videatur, partem unius adiudicare alteri, ita ut cum cui adjudicat, unum in pecuniam condemnet. vers. in quibus. & j. de offic. iudic. §. si familie. cum tribus paragraphis sequentibus. Nota IV. has actiones esse in rem, quatenus quilibet suam portionem petit, & esse in personam ratione præstationum personalium, ut quia aliquis condemnatur, eo quod in re communem damnum dedit, vel solus fructus ex re communi percepit, vel quia socius, in rem communem impendit. ¶ Specialiter de actione familie erciscundæ Iustin. duo docet. Primò docet, quibus hæc actio detur: & inquit dari coheredibus, quia scilicet heres contra coheredem agit. Nota, directam actionem dari veris heredibus, siue sint heredes ex testamento, siue ab intestato. D. famil. ercisc. l. 2. in pr. utilem autem competere illis, qui sunt loco heredum, veluti fideicommissarius. ff. cod. l. 2. §. si quartus l. sed

l. sed & eius. 24. §. 1. Secundò docet, quid in hanc actionem veniat, & ostendit, hac actione diuidi hereditatem: ideoque vocatur actio familiae creiscundæ: quia familia hic significat hereditatem: creiscere autem est diuidere. Nota I. hereditatem, propriè loquendo) distingui à rebus hereditariis, quamvis Seneca propter iuris imperitiam derideat hanc Iureconsultorum distinctionem. etenim hereditas est successio in ius defuncti. ff. de verbor. sign. l. nihil est. 24. & de diu. leg. in l. hereditas. 62. idcirco dicitur esse nomen iuris. ff. de verbor. sign. l. hereditatis. 119. l. pecuniæ. 178. §. 1. & est res incorporalis, cum ple. & que res hereditariæ sint corporales. §. de reb. corpor. & incorpor. quandoque tamen hereditas accipitur pro rebus hereditariis, ut apud Cicero. in Topicis, dum hereditatem denunt pecuniam quæ morte alicuius ad alium peruenit, &c. & ita sumitur hoc loco. nam ipsum ius hereditatis à lege, vel à testatore, diuiditur, dum singuli heredes ex partibus aequalibus, vel inæqualibus vocantur: iuxta autem familiae creiscundæ, diuidit res hereditarias. Nota II. partes hereditatis, quæ a iure vel à testatore fiunt, esse partes pro indiuiso, quia scilicet non attingant diuisionem corporum. exempli gratiâ, si tres sint heredes ex partibus æqualibus, singuli habent partem hereditatis, id est trientem: sed nulla est vel minima gleba fundi hereditarij, quæ nō sit communis heredibus cōmuni. in qualibet enim globula singuli heredes habent tertiam partem domini, partes verò quæ fiunt à iudice, sunt partes pro diuiso, quia partes corporum hereditariorum, actu separantur,

& singula singulis hæredibus attribuuntur. Nota III. hoc iudicio non diuidi actiones hæreditarias actiuas, vel passiuas, quæ ipso iure sunt diuisæ ex lege xi i. tab. pro hæreditariis portionibus, proinde non veniunt in hoc iudicium, vt diuidantur, sed tantum vt adiudicentur. ff. fam. ere. l. 2. §. ult. l. 3. & l. 4. in pr. ¶ Similiter de actione cõmuni diuidendo, Iustin. duo docet. Primò docet, quibus, & contra quos competat, dum ait readi inter eos quibus aliquid commune est. indicat enim dari vni ex dominis contra ceteros, quibus res est communis. Nota I. nihil referre, vtrum res sit communis ex causa societatis, an legati, vel alia quacumque. ff. comm. diuid. l. 2. Nota II. hoc iudiciũ consistere vel inter omnes quibus res est communis, vel inter aliquos eorum. ff. eod. l. ersi. 8. in pr. Nota III. prouocabulum *aliquid*, quod indicat hoc iudicium esse particulare, non de vniuersitate, vt iudicium familiaris eriscundæ. eodem modo hoc pronomen acceptum fuit s. h. t. §. namque si cui. & s. de vfucap. §. ult. Secundò docet, quid in hanc actionem veniat, & ostendit venire diuisionem rerum communium. Nota I. Iustin. tam in hac, quã in superiori actione tantũ loqui de re diuidenda, cuius ratione hæ actiones sunt in re, omittere autem præstationes personales, ob quas hæ actiones sunt in personã; propterea quod principaliter agitur de re diuidenda, præstationes autem personales accessionis locum obtinent. idcirco s. notauì has actiones magis esse in rem, quàm in personã. Nota II. duas differentias inter actionem familiaris eriscundæ, & actionem communi diuidendo.

dundo. Prima differentia est, quod illa est actio
 vniuersalis, hæc est specialis. *J. de offic. iud.*
§. eadem. Secunda differentia est, quod actio
 familiæ eriscundæ semel tantum moueri
 potest, quamuis communi diuidundo sæpius
 agi possit. *ff. fam. eriscund. l. si filia 20. §. fa-*
mil. æ. ¶ Denique de actione finium regun-
 dorum tantum docet, inter quos locum ha-
 beat, id est, quibus, & contra quos detur. in-
 quit enim hanc actionem inter eos reddi, qui
 confines agros habent. Nota I. rectè fieri mē-
 tionem agrorum; quoniam hæc actio nō per-
 tinet ad prædia urbana, sed ad prædia rustica.
ff. fin. regund. l. 2. in pr. Nota II. per hanc actio-
 nem distingui fines agrorum confinium; &
 si commodè distingui non possint, vni adiu-
 dicari partem alterius, ita vt ille cui adiu-
 dicatur, alteri inuicem pecuniam præstet pro
 parte sibi adiudicata. *d. l. 2. §. 1. & l. seq.* No-
 ta III. *regere* hinc accipi pro dirigere. Dicitur
 enim actio finium regundorum, quia per eā
 fines diriguntur. Nota IV. hanc vocari etiam
 limitis actionem *xvj. quæstione 4. can. inter.*
 appellatur etiam finalis quæstio. *C. fin. re-*
gund. l. 4. vel finalis C. de euict. l. si fines.
10. ¶ Quarta actionum diuisio est quadri- *§. omnes.*
 petita. Vel enim sunt actiones in simplum,
 vel in duplum, vel in triplum, vel in
 quadruplum. ¶ I. Imper. in *§. omnes.* hanc
 diuisionem proponit, & inquit nullam actio-
 nem extendi ultra quadruplum. Non ob-
 stat, quod stipulationi principali possumus
 addere stipulationem poenalem cuiuscum-
 que quantitatis, etiam ultra quadruplum.
§. de inutil. stipulat. §. alteri. verbi gratiâ, si
stipuler à te ædes, quæ valeant 1000. au-

§. in sim-
plum.

reus, possum insuper à re stipulati, & eo. au-
reos, nisi ades illas mihi dederis: Hoc (in-
quam) non obstat: quia pœna illa, quanta-
cumque sit, sub ratione simpli petitur. non
enim spectamus quantitatem stipulationis
pœnalis per relationem ad stipulationem
principalem, sed simpliciter & per se. cum
autem dicimus peti duplum, vel triplum,
vel quadruplum, hæc dicimus per relatio-
nem ad obligationem principalem: quia
hæc vocabula, duplum, triplum, quadru-
plum, sunt relatiua. ¶ 11. In §. in simplum.
proponit varia exempla actionum in sim-
plum. Primum exemplum est actio ex sti-
pulatione, quæ datur stipulanti contra pro-
missorem: & cum persequitur rem certam,
appellatur certi condictio: cum autem rem
incertam, vocatur actio ex stipulatu. s. de
verb. oblig. in prin. Secundum exemplum
est actio ex mutuatione, id est, certi con-
dictio, quæ datur creditori pecuniam credi-
tam repetenti a debitore qui mutuum ac-
cepit. s. omnib. m. d. re contrah. oblig. in pr.
Nota, secundum communem Doct. opinio-
nem aliam esse certi condictionem genera-
lem, quæ datur ex variis causis, nimirum
quotiescumque certæ res petunt. ff. de reb.
cred. l. certi. c. aliam specialem ex mutuo.
Sed ego his assentior, qui putant vnâ esse
certi condictiōem generalem, tam ex mu-
tuo, quàm ex certa stipulatione, & aliis
quibuscumque causis competentem, vt no-
tam etiam supr. quib. mod. re contrah. oblig.
in prin. Tertium exemplum est actio ex
empto, quæ datur emptori contra vendito-
rem. hac actione petitur, vel vt vendi-

tor rem tradat, vel ut soluat quod emptoris
 interest. & est regulariter electio emptoris
 utrum petat, non venditoris utrum soluat, ut
 est communis Doct. sententia; quam probavi
 in tractatu de empt. & vendit. tit. 232. Quar-
 tum exemplum est actio ex vendito, qua ven-
 ditor ab emptore petit pretium rei venditæ.
 Quintum exemplum est actio ex locato, qua
 locator a conductore petit mercedem rei lo-
 cate. C. de locato. l. legem. 16. & aestimatio-
 nem damni a conductore in ea re dati. ff. cod.
 l. videamus. 11. l. si locatum. 42. Sextum exem-
 plum est actio ex conducto, qua conductor
 contra locatorem agit, ut possit se conductæ
 rei, alioqui sibi præstetur quod sua interest.
 ff. cod. l. 1. & duabus. l. seqq. Quod dixi mer-
 cedem a conductore locatori præstari, & lo-
 catorem mercedem petere actione locati, tunc
 obtinet, cum ita contractus est initus, ut co-
 ductor mercedem locatori præstet. quando-
 que autem e contra ratio locator mercedem
 soluit conductori, tuncque merces non pe-
 titur actione locati, sed conductæ. exempli
 causa, si locavi nautæ res meas vehendas,
 mercedem ipsi debeo, ac ne ei teneor actio-
 ne conductæ, ipse autem contra eum habeo
 actionem locati. ff. de lege Rhodia. l. 4. in pri.
 si verò conduxim navem, qua res meas veh-
 erem, nauta mihi tenetur actione conductæ,
 & contra me habet actionem locati: quam-
 quam ex pre hoc, & que superiori casu mer-
 cedem ei debeo. ff. cod. l. vii. Septimum exem-
 plum est actio mandati, quæ est directa, &
 contraria. Directa mandatori contra manda-
 tarium datur in id quod interest: siue man-
 datum non sit ab eo impletum, siue male sit

§. in duplum.

impletum ff. mand. l. si quis alicui. 27. §. qui mandatum. & C. cod. l. ad comparandas. 16. Contraria datur mandatario contra mandatorem ad recipiendos sumptus, quos in negotium sibi mandatuni bona fide fecit. ff. cod. l. idemque. 10. §. item Labeo. l. inter. 26. §. ult. l. si quis alicui. 27. §. pen. l. si mandatu. 45. §. si fideiussor una cum usuris. ff. cod. l. si vero. 12. §. si mihi. & omni interesse. ff. cod. l. si mandauero. 22. §. interdum. ¶ III. In §. in duplum. dat exempla actionum in duplum. Primum exemplum est actio furti nec manifesti: de qua dictum fuit in titulo de oblig. quæ ex del. Secundum exemplum est actio legis Aquiliæ: de qua supr. in tit. de leg. Aquil. Tertium exemplum est actio depositi ex quibusdam causis, id est, cum tumultus, vel incendi, vel ruinæ, vel naufragij causa depositum fuit: de qua in §. rei persequendæ. supr. h. t. Quartum exemplum est actio de seruo corrupto: de qua nota I. Cum seruus occiditur, aut eius corpus læditur, locum esse actioni legis Aquiliæ, cum autem animus eius corrumpitur, dari actionem de seruo corrupto: & vno casu agi de seruo corrupto, quamuis seruus corruptus non sit, qui casus fuit expositus in §. sed & si credat. sup. de obl. quæ ex del. Nota II. Dari actionem directam ob seruum corruptum, vilem ob corruptum filium famul. ff. de ser. corrupt. l. vt tantum. 14. §. 1. Nota III. hanc actionem. siue reus confiteatur, siue neget, esse in duplum. j. h. t. §. sed furti. & ff. cod. l. §. hæc actio. Nota IV. in hoc iudicium non solum venire serui depretiationem, sed etiam æstimari res, quas seruus corruptus fugiens secum abstulit, ver. in qua actio

actione. Ideo dictum est, omne damnum duplicari debere. ff. d. tit. de seru. corrupt. In hoc iudicium. 10. Nota V. estimationem referri ad tempus serui corrupti, nō ad tempus, quo agitur. d. i. §. vlt. & ll. seqq. Quintū exemplum est actio ex testamento, qua petitur legatum loco pio relictum. hanc enim esse in duplum, iam dictum fuit in §. vi autem. vers. item mixta. supr. h. t. ¶ VI. In §. tripli. dat exemplum actionis in triplum, quæ est condictio ex lege. Nota primò condictioem ex lege competere, quotiescumque lex, vel senatusconsultum, vel constitutio principis nouam obligationem introducit, non dato certo nomine actioni inde competenti. ff. de cond. ex lege. l. vi. Ergo hæc actio datur variis casibus: & modò plus, modò minus persequitur. vnde in seq. §. mentio fiet condictioem ex lege in quadruplum: hîc autem est condictio ex lege in triplum. Nota secundò, hanc actionem dari contra actorem, qui dolo malo plus petiit, quam sibi debebatur, vt reus conuentus sportularum nomine plus solueret apparitoribus. quia pro quantitate petita sportulæ præstantur. C. de fruct. & lit. expens. l. 4. putà si centum aurei petantur, dimidiatū aureum reus apparitoribus præstat. Theoph. in d. §. tripli. Iustiniani autem constitutio, quæ modum sportularum definiuit, sub tit. C. de sportul. ordine postrema, iniuria temporum petiit. Nota tertio, postrema verba huius §. non vacare mendo. Quidam ita corrigunt, *ex qua proculdubio est ex lege condictura emanare.* Ego verò, vt minus à vulgata lectione recedam, tantum pro *condictura* lego *condictitiam*: (subaudi, actionem. idem enim

§. tripli.

enim est actio conducticia, quod conductio) & verbum *emanare* accipio actiue pro emittere, seu producere, vt apud Plin. libro 23. capite 3. illis verbis, *Utilis & saniem emanantibus.*

§. quadrupli.

V. In §. quadrupli dat exempla actionum in quadruplum. Primum exemplum est actio furti manifesti, de qua dictum fuit in tit. 3. de obli. quæ ex del. Secundū exemplū est actio quod metus causa: de qua Nota I. cum agere quod metus causa. qui per metum seu vim coactus est rem suam tradere, vel debitorem suum liberare, vel aliud facere ex quo damnum sentit. Nota II. hanc actionem dari non solum contra eum qui metum intulit, sed etiam contra alium quemcumque inde aliquod commodum sentientem. veluti si debitor coegit creditorem suum, vt se liberaret, consequenter etiam fideiusior ab eo datus liberationem consequitur. hac igitur actio non solum datur contra debitorem, qui metum fecit, sed etiam contra fideiusiorem. ideoque dicitur in rem scripta. ff. quod metus causa. l. 9. §. vltim. l. item si cum exceptione. 14. §. in hac actione. Nota III. hanc actionem dari, non ob vanum timorem, sed tantum ob iustum metum, qui etiam in constantem hominem cadat, vt vinculorum, aut verberum. ff. eod. l. 3. 6. & 7. Nota IV. hanc actionem non semper esse in quadruplam, sed tantum intra annum, post annum vero est in simplicem. ff. eodem. l. item si cum exceptione. 14. §. 1. & C. eodem. l. 4. Nota V. hanc actionem esse arbitriariam: adeo vt si reus interlocutioni iudicis pateat, & ante sententiam definitiuam rem restituat,

tuat, absoluantur. § h. t. §. item actio. & §. præ-
 terea. & si quod meritis. dicta litem si cum
 exceptione. §. i. & §. hanc actionem. Nota VI. hanc
 actionem esse mixtam, ita ut simplum sit res
 ipsa, poena autem sit tripli. d. l. item si cum
 exceptione. §. sed & si quis & §. sed. Tertium
 exemplum est actio in eum qui pecuniam
 accipit ut calumniator iudicio aliquem ve-
 xaret, vel ne vexaret. Nota I. hanc actionem
 esse in factum. §. de calum. l. r. in princ. Nota
 II. hanc actionem dari contra eum qui ob
 dictas causas pecuniam accipit. d. l. r. in pr.
 & §. qui autem id est, qui quodcumque emo-
 lumentum seu onuncupatione velutatem per-
 cepit. d. l. r. §. ult. & duabus ll. seqq. Nota
 III. hanc actionem ei dari, cui negotium
 struitur: siue ipse pecuniam dederit, siue
 alius sit autem non competere, qui pecuniam
 dedit, ut negotium per calumnia male fieri
 ret. Finge Titium dedisse tibi pecuniam, ut
 mihi negotium faceres, id est, ut calumnio-
 so iudicio me vexares: deinde me tibi dedis-
 se pecuniam, ne faceres: certe Titius nullam
 actionem contra te habet, ego verò & de eo
 quod tibi dedi, & de eo quod tibi dedit Ti-
 tius, habeo hanc actionem in quadruplum.
 ff. cod. l. 3. §. ult. Nota IV. hanc actionem
 esse mixtam, ita ut poena sit tripli. ff. cod. l. 3.
 §. ult. Nota V. hanc actionem intra annum esse
 in quadruplum, post annum in simplum. d. l.
 l. in pr. Quartum exemplum est condictio
 ex lege Iustiniani contra executores litium,
 qui a reis plus exegerint sportularum nomine,
 quam exigere deberent. hi condemnantur in
 quadruplum; ita ut simplum detur reo, qui
 damnum passus est; triplum autem deuolu-
 tur

§. sed
furti.

§. item
actio.

tur ad fideum. Nou. 124. cap. 3. ¶ VI. In §. sed furti. distinctionem quandam ponit inter actiones dupli. nam alie omnimodo & indistincte sunt in duplum, ut actio furti nec manifesti, & actio furti corrupti: alie sunt ab initio in simplum, sed per rei inficiationem crescunt in duplum, ut actio legis Aquilae & actio depositi, si incendij, vel ranae, vel tumultus, vel naufragij causa depositum sit: una est, quae non solum inficiatione, sed etiam solutionis dilatione donec debitor in ius vocetur, in duplum redditur, nempe actio ex testamento, quae petitur legatum Ecclesiae, vel alij loco pio relictum. Nota, in his iudiciis, in quibus diximus reum inficiantem condemnari in duplum, ut in iudicio legis Aquilae, hoc irademum obtinere, si actor propter inficiationem aduersarij coactus sit legitimis probationibus suam intentionem confirmare: cum enim sentiat hoc probationis incommodum, solatij hoc tribuitur ei commodum, ut duplum consequatur. ceterum si delato sibi iurjurando obtineat quod petit, condemnatio fit in simplum etiam aduersus reum qui inficiatus est. ff. de iureiur. l. si qui 30. in princ. ¶ VII. In §. item actio. distinctionem ponit inter actiones quadrupli. in quibusdam enim, ut in iudicio quod metus causa, reus potest vitare quadrupli condemnationem, videlicet, si ante sententiam definitiuam auctori rem restituat. cum enim haec actio sit arbitraria, Primum iudex interlocuitur, ac reo iubet ut rem restituat auctori: deinde per sententiam definitiuam absoluit reum, si interlocutioni paruerit, & rem resti

restituere; vel eum condemnat in quadruplum, si restituere noluerit. ff. quod met. caus. l. item si cum exceptione. 14. §. 1. & §. hæc autem. Aliæ verò actiones omnino sunt in quadruplum, ita ut reus rem restituens non vitet condemnationem iudicis. veluti si fur manifestus rem domino restituerit, nihilominus in quadruplum condemnabitur. Hæc verò subdividi possunt, quia partim sunt perpetuæ in quadruplū, ut actio furti manifesti j. de perpet. & temporal. act. vers. furti. partim sunt intra annum in quadruplum, post annum in simplum, ut vi bonorum raptorum. §. de vi bonorum raptor. in princ. Hæc de quarta divisione dicta sunt. ¶ Quint. §. actio-
ta actionum divisio est in §. actionum. quod num.
aliæ sunt actiones bonæ fidei, aliæ stricti iuris. ¶ Imp. hanc divisionem proponit in pr. §. Nota primò, adici tertium membrum, id est, actiones arbitrarias, in §. præterea. j. hoc rit. Nota secundò, bonam fidem esse verbum homonymum, ut colligitur ex loco à contrariis, quem Aristot. tradit lib. 1. Topic. c. 1 §. quia modò opponitur dolo malo, ut ff. de pos. l. quod Nerva. 12. modò stricto iuri, ut hîc. Bona igitur fides hoc loco accipitur pro æquitate: siquidem æquitas est, quæ stricto iuri opponitur. Nota tertio, quod actiones bonæ fidei, & actiones stricti iuris olim, cum formulæ agendi erant in usu, distinguebantur formulis, non (ut putat Horomannus) quia in iudiciis bonæ fidei apponeretur clausula *ex bona fide*: in arbitrariis verò res committeretur arbitrio iudicis: quandoquidem actio rei uxoriæ erat bonæ fidei. j. §. prox. in cuius formulâ non ponebatur clausula *ex bona fide*, sed
quanto

quanto *ex iure maius*, teste M. Tullio lib. 3. Offic. sed eo distinguebantur, quod in iudiciis strictis iudex erat adstrictus formulæ à prætore præscriptæ, non item in iudiciis bonæ fidei, hoc, tanquàm proprium iudiciorum bonæ fidei, traditum est, quod exceptiones insunt bonæ fidei iudiciis. ff. de pact. l. 7. §. quoniam, & §. seq. sed hodie post formulas actionum sublatas. C. de form. l. 1. distinctio harum actionum in eo posita est, quod in iudiciis bonæ fidei iudex iudicat ex bono & æquo, in iudiciis strictis magis sequitur rationem iuris. **exempli causâ, reus, qui moram commisit, si actione bonæ fidei, puta de positi, vel locati conventus sit, etiam in usuras quas non promissit, condemnabitur propter moram.** ff. de usur. l. mora. §. 2. §. in bonæ fidei. & C. eod. l. in bonæ fidei. 13. in iudicio autem stricti iuris non habetur ratio usurarum, nisi per stipulationem promissæ fuerint. C. eod. l. 3. Explicemus hanc iudiciorum differentiam etiam in exceptionibus, quas paulo ante dixi insse iudiciis bonæ fidei, non item iudiciis stricti iuris. Breuiter itaque hanc differentiam exponamus tam iure antiquo, quam iure nouo. Olim cum prætor formulam iudici præferebat, si in ea formula mentionem faciebat exceptionis, omnino iudex datus eius exceptionis rationem habere poterat, ac debebat. si verò in formulâ prætoris exceptio erat prætermissa, siquidem iudicium erat bonæ fidei, nihilominus iudex exceptionis rationem habebat, quia exceptiones in ius iudiciis insunt ipso iure, licet à prætore non sint in formula adscriptæ. sin autem erat iudicium stricti iuris, iudex probata actionis inten-

intentione rem omnimodo condemnare debebat, quamvis reus in iudicio iustam exceptionem opponeret, quia in his iudiciis iudex est adhibitus formulæ prætoris, proinde non admittit exceptionem in ea formula minime positam. verbi gratia, Titus Mæuius 100. mutua dedit: deinde Mæuius non solvente, petiit contra eum à prætore iudicem, & formulam prætor hanc formulam præscripsit, *Si paret Mæuium à Titio centum mutua accepisse, condemna iudex.* iam pone Mæuium cum Titio pactum fuisse, ne ea 100. à se peterentur: potestne exceptione huius pacti se defendere, ac Titium repellere? Respondeo, hoc pactum nihil Mæuius prodesse, nisi à prætore impetruit, ut in dicta formula hanc exceptionem adiungeret hoc modo. *Si paret Mæuium à Titio 100. mutua accepisse, nisi Mæuius cum Titio pactus sit ne à se petantur, condemna iudex.* hoc ideo, quia actio ex mutuo est stricti iuris: unde exceptio pacti, in hoc iudicio non inest, nisi apponatur à prætore. Rursus finge Mæuium Titio debere 100. pretij nomine, quoniam prædium à Titio emit hoc pretio: deinde pactum esse cum Titio, ne ea 100. à se peterentur: postea Titium vocasti. Mæuium in ius, ac prætorem aditum de hisse iudicem, ac formulam agendicerte quamvis Mæuius nullam pacti mentionem apud prætorem fecerit, tamen coram iudice dato poterit exceptionem opponere, & ea probata absolvetur, quoniam iudicium ex vendito est bonæ fidei, adeo ut prætor non habeat præcisè Mæuium condemnari si emerit, sed condemnari ex bona fide, id est, quate

quatenus æquum & bonum est : non est autem bonum & æquum , ut is condemnatur , qui pactus est de non petendo . Sed hodie , cum nec formulæ sint in usu , nec iudices à magistratibus dentur , sed coram iudicibus ordinariis litigerur , differentia horum iudiciorum aliter spectatur : & ita observatur , ut si iudicium sit bonæ fidei , exceptio ipso iure int̃ in hoc iudicio , id est , iudex exceptionis rationem habeat , quamvis reus hoc non petat , dummodò ex actis de exceptione constet ; quia vulgata regula est , iudicandum esse secundum allegata & probata . si vero sit iudicium stricti iuris , exceptio reo nihil prodest , quâvis de ea ex actis cõstet , nisi reus nominatim exceptionem opponat actori , & per eam se absolvi petat . ¶ II. In verfic. bonæ fidei . & in §. seq. dat exempla actionum bonæ fidei . quæ quidem exempla confusè ac perturbatè in contextu proponuntur . sed si placeat ea in rectum ordinem dirigere , dicendum , ex contractibus , qui consensu fiunt , omnes actiones esse bonæ fidei , ut empti venditi , locati conducti . pro socio , mandati : ex contractibus nominatis , qui re perficiuntur , tres , commodati , depositi , pignoratitiam : ex contractibus innominatis duas , æstimatoriam , & ex permutatione : ex stipulatione vno casu , cum de dote agitur : ex quasi contractibus , quinque , negotiorum gestorum , tutelæ , familiaris erciscundæ , communi diuidundo , hereditatis petitionem . Extra has Cuiacius negat esse nullas actiones bonæ fidei . in Paratit . tamen ad tit. C. de precat. fatetur actionem præscriptis verbis de precario esse bonæ fidei , quod videtur probari l. 2. §. pen. D. eod. Eademque

démque ratio est conditionis indebiti. D. de
condict. indeb. l. hæc condictio. 66. & condi-
ctionis ob causam. D. eod. l. in summa. 65. §.
quod ob rem. Sed contraria sententia facile
defendi potest: quoniam in dictis legibus nō
dicitur has actiones esse bonæ fidei, vel iudi-
cem habere potestatem iudicandi ex bono &
æquo, sed eas ex bona fide originem ducere;
sive ex bono & æquo introductas esse. Nunc
singula exempla à Iustiniano hic tradita, eo-
dem ordine, quo in contextu proponuntur,
percurramus, & quatenus opus est, explane-
mus. Primum exemplum actionum bonæ fidei
est actio ex empto. Secundum est actio ex
vendito. Tertium est actio ex locato. Quar-
tum est actio ex conducto, de quibus 3. dictū
fuit. Quintum est actio negotiorum gesto-
rum: quæ est directa, vel contraria, ut exposi-
tum fuit in §. 1. §. de obl. quæ quasi ex contr.
utraque autem est bonæ fidei. Idemque sen-
tiendum est de sequentibus actionibus, ut
mandati, depositi, &c. omnes enim sunt bonæ
fidei, tam directæ, quam contrariæ. quod pro-
batur duplici argumento. Primum argumen-
tum est: quia Iustin. generaliter loquitur: er-
go eius verba generaliter sunt accipienda.
vbi enim lex non distinguit, nec nos distin-
guere debemus. Alterum argumentum est:
quia tam ex emptione & vind. ctione, quam
ex locatione & conductione datur hinc inde
actio bonæ fidei: ergo idem dicendum
est de commodato, deposito, negotiis ge-
stis, & aliis causis: quoniam omnium est ea-
dem ratio. Sextum exemplum est actio man-
dati, de qua 3. dixi. Septimum exemplum
est actio depositi, de qua in §. præterea su-
pra

præ quibus mod. re contrah. oblig. Octauum exemplum est actio pro socio : quæ est actio personalis, & redditur inter socios, vtrumque directa. Nota obiter differentiam quandam contractuum, quidam enim pariunt actionem ex vno tantum latere, vt stipulatio tribuit actionem stipulanti contra promittentem, non promittenti contra stipulantem : & mutuum tribuit actionem creditori contra debitorem, qui mutuatus est, non debitori contra creditorem. alij pariunt actionem vnâ ex vtroque latere : vt societas vtrique socio contra alterum tribuit eandem actionem pro socio : alij pariunt duas actiones vno generali nomine contentas, sed eo diuersas, quod altera dicitur directa, altera contraria : vt depositum tribuit actionem depositi directam depositori contra depositarium, & actionem depositi contrariam depositario contra depositorem. sic ex commodato datur actio commodati directa commodatori contra commodatarium, contraria commodatario contra commodatorem. alij. denique pariunt duas actiones omnino diuersis nominibus præditas : vt emptio & venditio parit actionem ex empto, & actionem ex vendito : quarum illa datur emptori contra venditorem, hæc venditori contra emptorem. Nonam exemplum est actio tutelæ, de qua in §. tutores. §. de obligat. quæ quâsi ex contr. Decimam est actio commodati. de qua in §. i. stipulatus. mod. re contrah. oblig. Vndecimum est actio pignoratitia de qua in §. vlt. sup. addit. Nota hanc actionem differre ab hypothecâ seu Seruiana, de qua in §. item Seruiana. sup. hæc quoniam actio pignoratitia est civilis, personalis

sonalis, bonæ fidei, ex contractu pignori:
Seruiana vero vel hypothecaria est præto-
ria in rem, arbitraria ex nullo pacto. Duode-
cimum exemplum est actio familie ereiscun-
dæ. Tertiumdecimum est actio communi
diuidundo, de quibus actionibus dixi ad §.
quædam. §. h. i. Quartumdecimum exem-
plum est actio præscriptis verbis, si agitur
de re æstimata, vel ex permutacione. Nota
I. si tantum etymologia spectetur, omnem
actionem dici posse præscriptis verbis: quo-
niam omnes habebant certa verba, & certas
formulas præscriptas. ff. de orig. iur. l. 2. §.
deinde ex his legib. sed quoniam hæc a Ro-
manes habebant certa nomina, ut empti, vendi-
ti, locati, conducti, &c. ideo hoc genere de
nomine factum est proprium eius actionis, quæ
proprio nomine carebat. cum enim proprio
vocabulo destituimur, tunc communi uti-
mur quasi proprio. ff. de mort. cau. donat.
l. mortis causa. 31. in princ. Quibus au-
tem formulæ sint sublatae. C. de form. l. 1.
tamen antiquum nomen remansit: ut no-
men condictionis mansit sublata diuine ac-
tione, & nomen vindicationis mansit su-
blata vi imaginaria, quæ olim fiebat, ut no-
taui ad §. appellamus. §. hoc tit. No. ad II. hanc
actionem vocari etiam incerti condictio-
nem. ff. de pact. l. 7. §. sed et in alium. &
commu. diuid. l. si conuenient. 23. item actio-
nem in factum. ff. de rescind. ven. l. l. 6. & de
præscr. verbis. l. si vir. 12. constat autem ef-
se actionem civilem, ac distingui ab actio-
ne in factum prætoriam. d. l. 7. §. sed & si in
alium. Nota III. hac actione peti id quod
interest actoris. ff. de præscr. verbis. l. 3. §. 1.

§.at cum do. & §. ult. & l. 7. Nota I V. hanc actionem concurrere cum aliis actionibus, ut cum actione ex empto vendito, d. n. conueniet. & ff. de contrah. empt. l. Labeo scribit. 10. & de rescind. vend. l. 6. & C. de pact. inter empt. l. 2. & nihilominus dari etiam ceteris aliis actionibus. ff. de præsc. verbor. l. 1. 2. & 3. Nota V. hanc actionem duobus casibus esse bonæ fidei. Vnus casus est, cum agitur de actione, id est, cum aliquis rem æstimatam alteri dedit hac lege, ut sibi vel eadē res vel æstimatio reddatur: & hoc casu actio præscriptis verbis appellatur etiam actio æstimatoria. ff. de æstimatoria act. l. 1. in pr. Alter casus est, cum agitur ex permutatione: quia sicut emptio & venditio est bonæ fidei, ita etiam permutatio, quæ emptioni & venationi similis est. ff. de contrah. empt. l. 1. & de rer. permut. l. 1. Quoniam igitur omnibus aliis casibus actio præscriptis verbis est strati iuris, idcirco in Digestis dantur duo speciales tituli, *de æstimatoria actione*, & *de rerum permutatione*: postea subiicitur titulus *de transcriptis verbis*. Decimū quintum exemplū est *petitio hereditatis*, quæ datur heredi siue ex testamento siue ab intestato. ff. de hered. petit. l. 1. 2. & 3. contra eū qui ius vel rē hereditariā licet minimā possidet, siue pro herede, id est, bona fide possideat, putās se esse heredem, siue pro possessore, id est, mala fide. ff. eod. l. regulariter. 9. & l. legat.

§. fuerat. * Decimum sextum exemplum in §. fuerat, est actio ex stipulatu de dote. Nota I. actionem ex stipulatu hūc sumi latius, quā §. de verb. obligat. in princ. ibi namque ex stipulatione dabatur duplex actio; id est actio ex stipulatu, cum petitur res incerta; & certi condictio, cum

cum petitur res certa: sed hoc loco omnis actio ex stipulatione descendens, dicitur ex stipulatu, etiamsi rem certam persequatur. Nota II. quatuor esse privilegia dotium: quorum tria æque competunt viro dorem petenti, ac mulieri dorem soluto matrimonio repentis: quartum vero est mulieris proprium. Primum privilegium est, quod datur actio ex stipulatu, licet stipulatio expresse facta non fuerit: quoniam à lege supplicetur & tacite facta intelligitur. Secundum privilegium est, quod actio ex stipulatu hoc casu est bonæ fidei, cum aliis casibus sit stricti iuris. Tertium est privilegium tacite hypothecæ. C. de rei vxor. art. l. vii. §. 1. Quartum privilegium est, quod mulier præfatur aliis creditoribus etiam anteriorem hypothecam habentibus: quod patet obtinere, licet apud Doct. sit controuersum: etiam contra priores mariti creditores expressam hypothecam habentes. C. qui prior. in pign. l. vii. Hoc privilegium prælationis non datur marito in bonis mulieris: immo nec heredi mulieris datur in bonis mariti. C. de priuil. dot. l. vii. Nou. 61. §. pen. id est latius significat postremis verbis huius §. dicitur autem hoc privilegium solius mulieris prudentiâ introduxisse, id est, ut soli mulieri propter tamen hoc privilegium ad filiam communem, qui petens dorem maternam, habet prærogatiuam in bonis paternis. d. l. vii. facit l. etiam. r. 8. ff. sol. matr. Est autem hoc privilegium dotis numeratæ proprium, ac non ut nec in dote, quam vocant confectam, et inuentam. l. vii. §. vii. verum si tamen nec in donatione

§. in bona
fidei.

propter nuptias. d. l. pen. §. pen. proinde nec in
dotis augmento, nec in bonis paraphernali-
bus. Expositi omnes actiones bonæ fideique
partim sunt ex contractibus nominatis, par-
tim ex contractibus innominatis, partim ex
quasi contractibus, ut supra notavi. ¶ III. In §.
in bonæ fidei. Declarat proprietatem iudicio-
rum bonæ fidei, per quam distinguuntur à
iudiciis stricti iuris: quoniam in iudiciis bon-
æ fidei iudex non est adstrictus rigori iuris;
sed ex bono & æquo æstimat, quantum de-
beat actori. proinde si actor inuicem reo
debeat, iudex debitum cum credito cōpensat,
atque ita condemnationem minuit, quamvis
reus exceptionem compensationis non op-
posuerit: quod olim non habebat locum in
iudiciis strictis, in quibus compensatio non
minuebat obligationem, nisi ope exceptio-
nis. Hodie tamen ex Iustin. constitutione,
quantum ad hoc, iudicia bonæ fidei & iu-
dicia stricti iuris sunt exæquata, ita ut in
omnibus compensatio ipso iure vim suam
exercat, quamvis exceptio à reo opposita
non sit. Nota primò, compensationem esse
crediti & debiti inuicem contributionem. ff.
de compens. l. 1. Nota secundò: ut compen-
sationi locus sit, quatuor requiri. l. Vt debi-
tum utrimque sit liquidum, ut hinc & C. de
compens. l. ult. §. 1. I l. Vt compensatio non
opponatur repetitioni depositi, vel commo-
dari, vel possessionis perperam occupatæ.
hoc. §. & C. de commod. l. ult. & de compen-
sat. l. ult. & depos. l. pen. Quod igitur in hoc
§. dicitur, solam depositi actionem excipi, de-
bet accipi, ut cum Doctoribus loquar, cum
mica salis, id est, subaudita particula *seruare*

aliis quoque locis subaudiri debet. Sc enim in §. 1. proœ. Iustinianus ait omnes populos legibus a se promulgatis vel compositis regi, quia ferè omnes sunt illis subiecti. & in l. penult. D. de leg. Rhod. Imperator se mundi dominū vocat, quia maiori teræ habitabilis parti dominatur. & in §. 1. §. de iu. natur. dicitur ius gētiū apud omnes peraq̃ue custodiri, quia ferè omnes illo vtūtur. dist. 1. c. ius gētiū. 10. Itē in §. 1. §. de donat. dicitur mortis causa donatio per omnia comparari, & mox in eo. §. dicitur comparari ferè per omnia. Similiter in §. flumina. §. de rer. diuis. dicitur omnia flumina esse publica. Sed in l. 4. in fi. D. eod. additur parti penè, ac dicitur penè omnia esse publica. Item in §. 1. §. de oblig. quæ quasi ex cōtr. dicitur neminē esse curaturum, absentis negotia, nisi impensas posset repetere: quia pauci hoc facerent: quidam tamen facerent, nempe qui donandi causa dicuntur negotia gerere. C. de negot. gest. l. 1. l. alimenta. 1. l. quod in vxorem. 1. 3. & l. si paterno. 1. 5. Item in §. & si in rem. 7. de offic. iudic. Imperator ait eadem circa fructus interuenire in rei vindicatione, & hereditatis petitione: deinde subiicit eandem penè rationem haberi. III. Ne is, qui cōpēsationis beneficio uti vult, per eā recusset restituere rē cōmodatā. C. de cōmodat. l. ult. IV. Ut sint res cōpēsabiles. Hoc loco sciendū est, secūdū cōmunē Doct. sententiā in solis quātitatibus cōpēsationem locū habere. sed huic sētētiæ obstat, quod cōpēsatio admittitur etiā in actionibus in rē. Secūdū Duarenū verò compensatio fit in quibuscumque rebus. Sed huic sententiæ aduersatur contextus in l. si cōuenerit. 18. in pr. ff. de pig. act. Obstat etiam

ratio iuris : quia compensatio vim habet solutionis. ff. qui p. t. om. in p. g. l. 4. aliud autem pro alio solui creditori invito non potest. ff. de reb. cred. l. 2. §. 1. Ego igitur sic statuo: compensationem semper admitti, dummodo idem hinc inde debeatur : siue debeat eadem species, veluti si testamento damnatus sum tibi dare Stichum, ac tu mihi stipulanti promiseris eundem Stichum : siue debeat eadem genus, veluti si tibi debeam hominem ex causa legati, & tu mihi debeas hominem ex causa stipulationis : siue debeat eadem quantitas, veluti si tibi sint legata decem, & mihi promiseris decem. Nota tertio, quia compensatio fit usque ad quantitatem concurrentem, id est, hinc inde debitam. C. de compensat. l. 4. non solum fieri posse, ut compensatione condemnatio minuat, sed etiam ne reus absoluat, si quantum actor petit, tantum inuicem debeat. C. de l. si furores l. 1. §. IV. In §. praterea: addit etiam imp. tertium membrum dictae diuisionis, id est, actionibus bonae fidei vel stricti iuris addit actiones arbitrarias: de quibus tria docet. Primo definit, quid sit actio arbitraria: & ait arbitrariam esse, quae pedit ex arbitrio iudicis, id est, cuius euentus est, ut, nisi reus arbitrio iudicis actori satisfaciatur, condemnatur. Ut hanc definitionem intelligas, nota primo, arbitrium hic significare interlocutionem iudicis: hoc enim est proprium actionum arbitrariarum, ut sententiam definitiuam omnimodo precedat interlocutio iudicis, quia iudex iubet actori satisfieri. & si eundem reus iudici obtemperet, atque actori satisfaciatur, per sententiam definitiuam absol

§. prater-
ea.

absoluetur, sin minus, condemnabitur. Exempli causâ, actio quod metus causâ, est arbitraria: quia iudex interloquitur, ac iubet eo, ut rem restituat, & restituentem non restituentem verò cõdemnat in quadruplũ. ff. quod met. caus. l. item si cum exceptione. 14. §. 1. & §. hæc autem actio. Nota secundo, actiones arbitrarías distingui ab actionibus stricti iuris, & actionibus bonæ fidei, quoniam per se sunt stricti iuris, & ex aliquo accidenti sunt bonæ fidei, unde distinguuntur ab actionibus bonæ fidei, quoniam actiones bonæ fidei dicuntur, quæ sunt bonæ fidei per se, non propter adfectionem alicuius accidentis: item manifestè distinguuntur ab actionibus stricti iuris, quia non manent in sua natura, sed sunt bonæ fidei. Exempli causâ, si quis vendiderit rem hoc pacto, ut pretium sibi solvatur Lugduni, habet actionem ex empto, quæ est bonæ fidei, per quam petit pretium, siue Lugduni, siue alio quocumque loco agat, si enim verò decem Lugduni ex stipulatione debeantur: hic habet certi conductionem, quæ est stricti iuris. & si quidem Lugduni agat, omnino est actio stricti iuris. sin autem alio loco reum cõveniat, diversitas locorum facit hæc actionem arbitraríam, & iudex arbitrari possit, quâti actoris, vel rei interlit, Lugduni potius quam alibi solui: ff. de eo quod certo loco. l. §. 6. & 7. Nota tertio, in his actionibus diversas esse iudicis interlocationes pro diversitate ipsarum actionum. quandoque enim iudex iubet rem restituí, ut in actione quod metus causâ, & in actione Seruiana: vel quati. Seruiana: quandoque iubet rem

exhiberi, ut in actione ad exhibendum: quandoque rem solui, ut in actione de eo quod certo loco, quandoque solui aut servum noxae dedi, ut in actione noxali & Secundo in vers. sed ista. dividit actiones arbitrarías. nam alie sunt in rem, alie in personam. supple, alie mixte. hæc tria divisionis membra declarantur exemplis. Actionis arbitraria in rem primum, exemplum est actio Fulciana: de qua dictum fuit in §. namque si eam. §. hoc tit. Hoc loco quaeritur, an rei vindicatio sit arbitraria. Accurrit ad rem hanc. ff. de rei vind. respondet rei vindicationem esse stricti iuris. ego vero assentior Cuiacio, qui putat omnes actiones in rem esse arbitrarías, rei vindicationem autem esse arbitriariam, videtur satis colligi ex l. qui restituere. 68. ff. de rei vindicat. & ex l. 3. & 6. D. de in lit. in rem. Secunda exemplum est actio Serviana: vel quasi Serviana de qua dictum fuit suprà in §. ite Serviana. Actionis arbitrarie in personam primum exemplum est actio, quod metus causa. de qua suprà in §. quadrupli. & §. item. actio. Secundum exemplum est actio, de dolo: quæ est actio prætoría, subsidiaria, id est, tum demum competens, cum alia remedia deficiunt. ff. de dolo. l. 1. §. 1. & famosa: ideoque non datur liberis contra parentes, nec libertis contra patronos, nec vili contra honestam personam. ff. eod. l. non debet. 10. nec ob exiguam summam. ff. eod. l. si quis affirmavit. 9. §. ult. & l. seq. Tertium exemplum est actio de eo quod certo loco. Nota primò hanc non esse speciem actionis à ceteris distinctam, sed esse

esse qualitatem quandam, quæ propter loci adiectionem adiungitur, & accedit actionibus stricti iuris, ut eas reddat arbitrarías, non actionibus bonæ fidei. ff. de eo quod certo loco. l. 5. 6. & 7. Nota secundò, cum quis certo loco solvere obligatus est, cum stricto iure non posse alibi conveniri, sed beneficio prætoris posse conveniri cum adiectione loci. ff. de eo quod certo loco. l. 1. quod est intelligendum de obligatione stricti iuris. Exemplis res fiet illustrior. Si quis rem emerit, & convenierit ut pretium solveret Lutetiæ, potest in quocumque foro competenti conveniri actione ex empto. Verbi gratiâ, si domicilium habeat Lugduni: tam Lutetiæ conveniri potest ratione contractus, quàm Lugduni ratione domicilij: & utrubi conveniatur, est iudicium bonæ fidei. Si quis autem stipulanti promiserit se soluturum Lutetiæ, ibi potest conveniri actione ex stipulatu, quæ est stricti iuris: alibi autem, ubi est forum competens: puta Lugduni, ubi domicilium habet, non potest conveniri, nisi cum adiectione loci, id est, ita ut in libello conventionali mentionem faciat Lutetiæ: qua ratione actio ex stipulatu, quæ ex sua natura est stricti iuris, evadit arbitraria: quoniam iudex arbitratur, & æstimat, quanti actoris, vel rei interfit, Lutetiæ potius quàm Lugduni solui. ff. de eo quod certo loco. l. 2. in principio. Quod si actor alibi quàm Lutetiæ agat, nulla mentione loci (id est, Lutetiæ) facta, dicetur plus loco petere. infra hoc tit. §. si quis agens. vers. loco. Actionis mixtæ unum est in contextu exemplum, actio ad

exhibendum : quæ est iuxta quatenus pro re vindicanda agitur in personam. ff. ad exhib. l. 3. §. est autem. Hæc actio datur ei cuius interest rem exhiberi. dicta l. 3. §. sciendum. Exempli causâ, si quis meam genuinam annulo incluserit, non possim eam vindicare : quoniam annulo cedit, & pro extincta habetur : sed per actionem ad exhibendum cogam eum ex annulo eximere, & exhibere, id est, rei copiam facere, ut vindicare possim, aut n. si id faciat, mihi solvete, id quod mea interest. ff. eodem. l. 6. ¶ Tertiò in vers. in his enim. declarat proprietatē omnibus actionibus arbitrariis communem : iudex enim arbitratur, id est, æstimat, quemadmodum actori satisfieri oporteat, secundum rei, quæ de agitur, naturam : hoc est, quandoque interloquitur ut reus rem restituat, interdum ut rem exhibeat, aliquando ut solvat, alias ut solvat vel noxam dedat, ut paulò antè docui ad primam partem huius §. Nota igitur, cum in iudiciis arbitrariis semper ferantur duæ sententiæ, altera interlocutoria, altera definitiva, ut suprà exposui : hunc versiculum pertinere ad sententiam interlocutoriâ, quam suprà docui appellari arbitrium iudicis. ¶ Sexta actionum divisio respicit ad libellum conventionalem, quem actor contra reum proponit. tunc enim petit rem certam, aut rem incertam. & si petit rem certam, vel petit id ipsum quod sibi debetur, vel plus, vel minus, vel aliquid aliud. Impi omnia hæc membra considerat, excepto eo solo casu, qui videtur difficultate careere, cum aliquis id ipsum petit, quod sibi debetur.

§. curare.

¶ De petitione rei incertæ in §. curare.

notat

notat Imp. quavis petitio sit incerta, tamen sententiam certam ferri debere, quoad eius fieri potest. Pro huius dicti interpretatione, Nota primò, libellum incertum seu petitionem incertam regulariter non admittit: verum admitti ex iusta causa, veluti si filius defuncti petat incertam partem hereditatis, quia mater est prægnans, & ignoratur vitum unum an plures sit paritura. ff. si pars hered. petat. l. 1. §. ult. aut si legatarius incertam partem rei legatæ petat, quia propter alia legata conditionalia non constat, an hoc legatur. per legem Falcidiam minuetur, vel quatenus minuetur. ff. de rei vind. l. quæ de tota 76 §. 1. Item petitio incerta admittitur, cum res incerta est in obligatione, ut id quod interest. Nota secundò hic haberi exceptionem illius regulæ, quod sententia debet esse conformis libello. ff. commudi. uid. l. ut fundus. quandoquidem sententia certa pronuntiatur, quavis libellus sit incertus. Ut quia petit actor quod sua interest, & iudex, æstimatione facta eius quod interest, in eam æstimationem condemnat.

¶ De plaris petitione Imperator in §. si §. si quis quis agens. trita declarat. l. Explicat ius agens. antiquum: quo iure is, qui plus petebat, causa cadebat. & rem amittebat: nisi ex iusta causa restitueretur à prætore. Restitutionum autem duæ causæ in contextu proponuntur. Vna est, si is qui plus petit, sit minor 2 §. annis: quo casu restituitur ex titi de minoribus. restituitur (inquam) causa cognita, quia omnis restitutio causæ cognitionem requirit. ff. de in integ. restit. l. 3. Altera causa est facti iusta ignorantia: veluti si

legata in testamento relicta, quæ non excedant dodrantem hereditatis, integra petantur ab iis qui ignorant alia legata esse relicta in codicillis, quæ locum faciunt legi Falcid. adeo ut omnia legata per legem Falcid. minuantur. hoc casu datur restitutio ex generali clausula, quæ est in l. i. in fin. ff. ex quib. caus. maior.

*§. plus
autem.*

*II. In §. plus autem. docet, quot modis plus petatur: ac ponit quatuor modos. plus. n. petitur re, vel tempore, vel loco, vel causa. Plus re declaratur in vers. re veluti. ubi notandum, maiorem partem dici, non respectu rei, cuius est pars, sed respectu debiti. exempli causa, si is, cui debetur sexta pars fundi, petat quartam partem, dicitur petere maiorem partem, quoniam est maior, quam pars quæ debetur, id est, quam sexta pars. Plus tempore exponitur in vers. tempore. unde nota eum, qui citius soluit, plus soluere: & eum, qui tardius soluit, minus soluere: quamvis eandem rem vel eandem summam solvatur. Hinc dictum est de solutionis, ut summam, esse partem stipulationis. ff. de eden. l. i. §. additiones. Plus loco explicatur in vers. loco. Hic nota primò actionem siue intentionem puram appellari, in qua non fit mentio loci solutioni destinati. exempli causa, si promiseris te mihi soluturum centum Lugduni, & conveniam te Monspelij: si simpliciter a te petam centum, dicitur actio pura & stricti iuris: & hoc casu peto plus loco. si verò in mea actione faciam mentionem Lugduni, est actio arbitraria de eo quod certo loco, de qua supra diximus. nec peto plus loco, quia non simpliciter peto centum: sed iudicis arbitrio committo, ut æstimet quanti mea

mea vel tua interit Lugduni potius quam
 Monspelij solui, atque ita condemnatio-
 nem augeat vel minuat. Nota secundò
 verba in iure modò significare actum sine
 effectu, vt supra de oblig. quæ ex del. §. sed
 & si credat. & infra de publ. iudic. §. item
 lex Cornelia de sicariis. modò actum cum
 effectu, vt ff. quod quisque iuris. l. 1. §.
 ultim. modò potestatem, vt ff. de postul.
 l. 1. §. ait prætor. & ff. de statulib. l. Labeo.
 21. modò voluntatem, vt hic in verbo
adimit, & §. cod. §. vers. qui igitur in ver-
 bo *eripit*, & vers. præterea. in verbo *tolli*.
 dicitur enim adimere, vel eripere, vel tol-
 lere electionem aduersario, is qui tentat
 hoc facere, quamuis re ipsa non faciat.
 Excipitur iure nouissimo, nisi ideo plus pe-
 titum sit, ne defensor ciuitatis iudex esset,
 sed præses cognosceret: tunc enim reuo-
 cato iure veteri actor causa cadit. Nouel.
 15. capite 4. Nota tertio diuersitatem lo-
 corum magis spectari in aliis quantitati-
 bus, vt vino, oleo, frumento, quàm in
 pecunia numerata, propterea quod iure Ro-
 mano semper & vbique eadem esse debet
 pecunie æstimatio. ff. de eo quod cert. loc.
 l. 3. Plus causa, tractatur in vers. huic au-
 tem. Vbi dantur duo exempla. Primum
 exemplum est stipulationis alternatae. nam
 si quis promiserit Stichum aut Pamphilum,
 electionem habet utrum soluat. & si actor
 vnum ex iis petat, putà Stichum petat, dici-
 tur plus causa petere; quoniam eligit utrum
 petat, cum electio non ipsi, sed debitori
 competit. Secundum exemplum in vers.
 præterea. est obligatio generis. si quis enim
 ho

hominem promittit, ipse eligit quem soluat: & si actor nominatum aliquem hominem, puta Stichum petierit, dicitur plus causa petere, quia falso electionem sibi arrogat.

§. sed hac. * Ill. in §. sed hac. exponit ius novum a Zenone & Iustiniano conditum. Summa huius iuris hæc est: Si quis plus tempore petat, contra eum duplicatur tempus induciarum verbi causa, si petat ante quatuor menses quam solui debet: octo menses expectare cogitur: & hoc tempore usuræ n. n. currunt: item hoc tempore elapso, actor non audietur, nisi prius omnia damna, quæ aduersarius ob intemptam petitionem passus est ei refarciat. *§. de except. §. pen. & C. de plus petiti. in prin. & l. 2. in prin.* Si vero actor plus re, vel loco, vel causa petierit, & inde aduersarius damnum passus sit, in triplum ei condemnatur, ut *§. diximus in §. tripli.* Hæc dicta sint de pluri petitione. ¶ Si vero minus petatur, quam debetur: Imp. in §. si minus. ostendit hæc actori non nocere, dummodo totum debitum probet: quia iudex nihilominus in totum debitum condemnabit. Nota falli Doct. qui putant, opus esse emendatione libelli, malè enim confundunt hanc speciem cum specie sequentis §. in qua libellus emendatur. hoc autem casu non esse necessariam emendationem, constat ex d. l. 1. §. ult. C. de plus petit. Sed excusandi sunt Doct. quoniam ætate ea lex non extabat. Hic igitur casus excipitur ab ea regula, quod sententia debet esse conformis libello. Aliam exceptionem notavi *§. ad §. curat.* ¶ De alius rei petitione, id est, cum aliud petitur quam quod debetur, tractat Imper. in §. si quis aliud. ubi

§. si minus.

§. si quis aliud.

docet, actorem, qui ita errauit, posse corrigere suum libellum in eodem iudicio. Nota primo vulgò falli, non admittentes hanc correctionem libelli post litem contestatam. etenim litem contestatio est principum iudicii; nec potest dici iudicium, nisi lis contestata sit. ff. ratam rem hab. l. amplius. 25. quare si libellus in eodem iudicio corrigitur, etiam post litem contestatam corrigitur, ergo etiam in substantialibus potest corrigi libellus post litem contestatam, ut in re petita, & in causa petendi, sicut ex hoc §. constat. Nec obstat ea regula, quod sententia debet esse conformis libello: quia hoc casu est conformis libello iam correcto, non libello, prout ab initio fuit propositus. Nota secundo, in praxi recte hoc observari, ut actor, qui suum libellum corrigit, impensas eò usque factas restituat parti aduersæ. ¶ Septima & vltima actionum diuisio est, quod alia sunt actiones in solidum, alia cum aliqua limitatione, per quam fit, ut actor non semper solidum consequatur, sed vel quatenus est in peculio, vel quatenus reus facere potest, vel in quantum facta aliqua retentione superest. Quia verò regulariter actiones sunt in solidum, ideo in contextu datur tantummodo exempla actionum, quæ sunt aliqua ratione limitatæ, proinde non semper solidum persequuntur. Prima exemplum in §. sunt præterea. est actio de peculio, quæ datur in partem ex contractu filij, vel in dominum ex contractu seruicij, nec est propria species actionis, sed qualitas à prætoribus actioni adiecta, ut exposui ad §. actiones. supra hoc tit. * Secundum exemplum in §. item si de dote. est actio,

§. sunt
præterea.

§. item si
de dote.

actio, qua dotem soluto matrimonio mulier repetit: quæ quidem est actio ex stipulatu. C. de rei vxor. act. l. vn. & est bonæ fidei. §. h. t. §. fuerat. vbi plura de hac actione dicta fuerunt. Hoc autem loco duæ huius actionis limitationes proponuntur. I. Limitatio est: quia maritus, ad restituendam dotem soluto matrimonio eatenus tenetur; quatenus facere potest. Nota primò hoc priuilegium concedi marito, vt mulieri non in solidum, sed in quantum facere potest, condemnatur, non solum in actione de dote, sed etiam in aliis actionibus ex quouis contractu descendentibus. ff. de re iud. l. non tantum, 20. Nota secundò, idem priuilegium dari defensori mariti. ff. solut. matr. l. alia. 14. necnon filio communi. ff. eod. l. etiam filios. 18. non tamen dari hæredi extraneo, quia est beneficium personale. ff. eod. l. maritum. 12. & ll. seqq. Nota tertio, cum dicimus maritum eatenus teneri, quatenus facere potest, hoc sic accipi debere, vt teneatur deducto, ne egeat. ff. de diu. reg. iur. l. in condemnatione. 173. non etiam deducto ære alieno. ff. solut. matrim. l. maritus facere. 34. Nota quarto, tempore rei iudicatæ spectari, an maritus sit soluendo. ff. soluto matrim. l. rei iudicatæ. 15. II. Limitatio est in vers. propter. quia si maritus in res dotales necessarios sumptus fecerit, hi sumptus dotem minuunt. ff. eod. l. 1. §. in necessariis. l. 3. in princ. & retentionem dotis marito tribuunt, vt hic, & C. de rei vxor. act. l. vn. §. taceat. vers. sed nec ob impensas. Alia est ratio sumptuum vtilium, ad quos repetendos tantum datur marito actio mandari,

dati, vel negotiorum gestorum: & sumptuum
 volupratorum, quorum nomine maritus
 nullam habet actionem, sed tantummodo po-
 test detrahere, quod apposuit, si id sine detri-
 mento rerum dotaliū facere possit. d.l. vn.
 §. taceat. verū. sed nec ob impensas. Tertium § sed & si.
 exemplum in §. sed & si. est actio mota à filio
 contra parentem, vel à liberto contra patro-
 num. nam parentibus & patronis non minus
 quam marito tribuitur hoc priuilegium, vt
 non condemnentur, nisi in quantum facere
 possunt. Quartum exemplum in vers. item si
 socius. est actio reddita inter socios. Nota I.
 non solum socium condemnari in quantum
 facere potest, sed etiam defensorem socij: ei
 verò, qui pro socio fideiussit, hoc priuilegium
 denegari. ff. pro soc. l. verum. 63. §. 1. Nota II.
 socium tenei in quantum facere potest, non
 deducto ære alieno, nisi ex causa societatis
 conueniatur. d.l. verum. §. id quod. Nota III.
 excipi quosdam casus, quibus socius socio in
 solidum condemnatur. Primus casus est, si sit
 socius particularis, non omnium bonorum
 socius, & ex alia causa quàm societatis con-
 ueniatur: idcirco Imper. in contextu loquens
 de socio particulari, rectè ait *iudicio societatis*
agat. vide l. sunt qui. 16. ff. de re iud. & d. l. ve-
 rum. in prin. Secundus casus est, cum socius
 ex suo dolo conuenitur. d. l. verum. §. hoc quo-
 que & l. nemo. 68. §. 1. ff. pro socio. Tertius ca-
 sus est, cum negauit se esse socium. ff. eod. l. si
 vnus. 67. §. ult. Quintum exemplū est in vers.
 idem est. cum donator ex sua donatione con-
 uenitur: quoniam donator rem donatam tra-
 dere cogitur. supr. de donat. §. aliz. versic. & ad
 exemplum. Nota I. hanc actionem, qua dona-

tal. conuenitur, esse conductionem ex lege. C. de donat. l. i. quis argentum. §. i. §. si. in autem. & Nouell. 62. cap. 1. Nota II. magis fateri donationem, quam alius, quia se usdonator deducit res alienum. ff. de re iud. l. inter. 1. §. 1.

*§. compensa-
tionis.*

* Sextum exemplum in §. pen. est actio, cui opponitur compensatio. nam compensatio ipso iure obligationem minuit, & eundemque actioni opponi potest, ut fuit expositum in §. in bonæ fidei. supr. hoc tit. Nota I. idum dicitur in contextu, compensationes plerumque efficere, ut actor minus consequatur, Imper. ea particula *plerumque* indicare, & contrarium interdum euenire, non quia compensatio aliquando hunc effectum non pariat, sed quia interdum compensationi locus non est, ut in iudicio depositi, & quibusdam aliis casibus supr. notatis in dict. §. in bonæ fidei. Nota II. actorem propter compensationem minus consequi, quam ei debeatur, in est, minus quam ei deberetur, si obligatio per compensationem non minueretur. certum per compensationem minuitur ipso iure. dict. §. in bonæ fidei. ergo actor consequitur quicquid sibi debetur, id est, quod compensatione facta manet in obligatione. Nota III. quod Imper. ait, compensationem fieri cum ex eadem causa hinc inde debetur, accipi debere tamquam exempli gratia propositum: quia certi iuris est, compensationi locum esse, etiam cum ex diuersis causis debetur, voluti si tibi debeam decem ex testamento, ac tu mihi debeas septem ex stipulatione.

§. ult.

* Vltimum exemplum est in §. vltim. cum is conuenitur, qui bonis cedit, & post cessionem bonorum aliquid non modicum acquiritur.

fuit. vide l. 6. & 7. ff. de cess. bon. Nota I. cess. sione bonorum debitorem non liberari, sed actionem tantisper differri donec incipiat posse soluere. Nota II. non sufficere quamcumque acquisitionem, ut is qui bonis cessit, possit contineri, sed opus esse, ut aliquid idoneum, id est, non modicum emolumentum acquisierit.

EX HOC ut colliguntur 36. axiomata.

1 Oblatio personalem actionem parit. §. 1. Commun. l. licet. §. ea obligatio. D. de procurat.

2 Qui non est obligatus, si de re aliqua controuersum patitur, actione in rem conueniatur. §. 1.

3 Actio negatoria non habet locum in rebus corporalibus. §. neque.

4 Vindicatio datur etiam possidenti, si agatur de re incorporali, id est, de seruitute, aut rei libertate. scens est, si agatur de corpore. d. §. neque. Commun. §. restituere. j. de interd.

5 Rei vindicatio introducta est, ut quis dominum suum vindicet. §. namque.

6 Æquitas stricto iuri præfertur. d. §. namque. Coniun. l. placuit. 8. C. de iud.

7 Vbi est eadem ratio, debet esse idem ius. §. rursus. Commun. §. eadem. in f. a. quod cum eodem, & l. illud. 32. D. ad legem Aquilæ.

8 Stipulatio civilem actionem parit. §. de constituta.

9 Ex contractu filij vel serui pater vel dominus non tenetur iure civili, sed iure prætorio, quatenus est in peculio. §. actiones.

10 Religioni iurifurandi standum est. §. item

item si quis. Coniun. l. quod si deferente. 2. D. de dolo.

11. Præiudiciales actiones in rem esse videntur. §. præiudiciales.

12. Nemo potest rem suam condicere, nisi furi. §. sic itaque. Coniun. l. ult. in fi. D. usufruct. quemadm. cau.

13. Omnes in rem actiones sunt rei persecutoriae. §. rei persequendæ.

14. Omnes actiones ex contractibus sunt rei persecutoriae, excepta actione depositi, quæ mixta est. cū tumultibus, incendiis, ruinis, naufragiis causa depositum fuit. d. §. rei persequendæ.

15. Actiones ex delictis partim sunt poenales, partim mixtæ, paucae sunt rei persecutorie, ut condictio furtiva. §. ex maleficiis & s. h. tit. §. sic itaque. & supr. de oblig. quæ ex delicto. §. ult.

16. Actio legis Aquiliæ; & actio ex testamento, qua petitur legatum loco pio relicto, & actio depositi, cū tumultibus, incendiis, ruinis, naufragiis causâ depositum fuit, inficiatione duplantur. §. vi autem. & §. sed furti.

17. Nulla actio est ultra quadruplum. §. omnes.

18. Mulier ad dotem repetendam habet privilegium tacitæ stipulationis, quæ bonæ fidei est, tacitæ hypothecæ, & prælationis §. fuerat. Coniun. l. vn. in prin. §. 1. & §. 2. Cod. de rei vxor. actio. & l. ult. C. qui portio. in pign. hab.

19. In bonæ fidei iudiciis libera potestas permittitur iudici ex bono & æquo æstimandi quantum auctori restitui debeat. §. in bonæ fidei.

20. Compensatio ipso iure omnem obligatio

gationem minuit. d. §. in bonæ fidei. Coniun. l. 4. l. si ambo. i. e. in prin. D. de compens. & l. vi. in prin. C. eod.

21 Non liquidi ad liquidum non fit compensatio. d. §. in bonæ fidei.

22 In iudicio depositi nō admittitur compensatio. d. §. in bonæ fidei. Coniun. d. l. vi. §. 1. C. de compens. & l. pen. C. de pos.

23 In iudiciis arbitrariis permittitur iudici ex bono & æquo secundum rei quæ agitur, naturam, æstimare quemadmodum actori satisfieri oporteat. §. præterea.

24 Sententia debet esse certa. §. curare.

25 Legata per legem Falcidiam si tō iure minuantur. §. si quis agens. Coniun. l. pen. C. ad leg. Falcid.

26 Qui tardiùs soluit minus soluere intelligitur. §. plus autem. Coniun. §. fideiussores sup. de fideiussor.

27 Qui præmaturè petit, plus petere videtur. dict. §. plus autem. Coniun. d. §. fideiussores.

28 Mercium æstimationes diuersis locis diuersæ sunt. cod. §.

29 Pecunia numerata non in omnibus regionibus sub eisdem vfuris fœneratur. eodem §.

30 In obligatione alternata electio est debitoris quid malit soluere. dict. §. plus autem. Coniun. l. 2. §. Scauola. D. de eo quod cer. io. & l. plerumque. 10. §. vlt. D. de iur. dot. & l. si in emptione 3. §. pen. D. de contrah. empt. & l. vlt. §. 1. D. de verb. oblig. & ex ad plus petit. cap. vi. & lib. 3. de reg. iur. reg. 71.

31 In obligatione generis electio est debitoris quam speciem soluat. d. §. plus autem. Coniun.

Coniun. l. cum is. 12. §. ult. D. de condit. ind.

32 Iudex reum condemnare debet, non in quantum actor petit, sed in quantum probavit sibi deberi, etiam si plus probaverit, quam petierit. §. si minus.

33 Actor potest in eodem iudicio libellum suum corrigere. §. si quis aliud.

34 Damnantur in quantum facere possunt, maritus. §. item si dote. parens, patronus, & actione pro socio, vel ex donatione sua conventus. §. sed & si quis. Coniun. l. sunt qui. 16. cum 9. legib. sequentibus. D. de re iudica.

35 Necessariis sumptibus dos minuitur, d. §. item si de dote. Coniun. l. c. D. de impens. in res dotal. fac. & l. vn. §. taceat. verficul. sed nec ob impensas. Codic. de rei vxor. action.

36 Inhumanum est, spoliatum fortunæ suis, in solidum damnari. §. ult.

Quod cum eo qui in aliena potestate est, negotium gestum esse dicitur.

TIT. VII.

Superiori titulo generaliter dictum fuit de actionibus: iam specialiter agitur de his actionibus, quibus convenimur ex personarum, qui sunt in nostra potestate. Quemadmodum autem cum ex nostra persona convenimur, vel agitur ex nostro contractu, vel ex nostro delicto: ita etiam cum ex persona filii vel servi convenimur, aut actio nostra est

ex contractu, aut ex delicto. Ex contractu sunt
hæ actiones, quod iussu, exercitoria, instito-
ria, tributoria, de peculio, & de in rem ver-
so, quæ hoc titulo declarantur. Ex delicto
 autem sunt actiones noxales, de quibus est
 titulus sequens. Nota igitur I. actiones huius tituli
 esse ex contractu. Appellatione autem con-
 tractus intelligo etiam quasi contractus: ve-
 luti si filius vel servus alienus negotia mea
 gesserit. Nota II. has actiones opponi actio-
 ni directæ, nam directæ actio est, quæ quis ex
 sua persona convenitur. Nota III. has actio-
 nes esse in duplici differentia. quædam enim
 contra nos dantur tantum ex contractu filio-
 rum, vel servorum nostrorum, ut actiones
 de peculio, de in rem verso, quod iussu, &
 tributoria: quædam verò competunt etiam
 ex contractibus liberarum personarum, aut
 alienorum servorum, quos scilicet navi aut
 negotiationi præfecimus, ut exercitoria, &
 institoria. Nota IV. omnes has actiones esse
 prætorias. ¶ Huius tituli quinque sunt par-
 tes. ¶ Prima pars, quæ primis huius tituli *Princ.*
 verbis continetur, hunc titulum cum supe-
 riori connectit, id enim diligenter exponen-
 dum proponit, quod superius attigit in §.
 actiones. & §. sunt præterea. sup. tituli. prox.
 ¶ Secunda pars in versu. & quia declarat me-
 thodum huius tituli, quod enim specialiter
 dicitur de servis, intelligendam est habere
 locum etiam in filiis familiarum, præter id,
 quod nominatim excipitur in §. pro. ¶ Ter-
 tia pars explicat dictas actiones, quod iussu,
 exercitoriam & institoriam ex servorum con-
 tractibus competunt. ¶ De actione quod iussu §. i.
 tractatur in §. i. in quo quatuor de hac actio-
 ne

ne habentur. I. Docet Imper. quæ sit causa huius actionis, nempe negotium cum seruo alieno gestum iussu domini. Loquitur de negotio gesto, ut complectatur tam quasi contractus, quam veros contractus. Rursus loquitur de seruo, & domino, quamvis idem obtineat in filiofamilias & patre, ut seruet methodum nuperime propositam. Nota primò, hanc actionem vocari quod iussu. à primis verbis edicti prætorij. Nota secundo, hunc iussum referri ad seruum, non ad eum qui cum seruo contrahit. Nota tertio, iussum referri ad eas personas quæ sunt in nostra potestate, mandatum verò ad eas personas quæ extra potestatem nostram sunt. II. Docet in quantum hæc actio à prætore detur: & inquit esse in solidum. Intellige in solidum non omnino & simpliciter, sed quatenus pater, vel dominus iussit. D. de pecul. l. 1. in princ. & §. 1. III. Docet, contra quem hæc actio detur: & ait dari aduersus dominum. Supple, vel patrem eius, qui contraxit. IV. Docet, cui detur, & quantum detur in solidum: & inquit dari ei, qui cum seruo alieno contraxit; quia non tam ipse serui, quam domini, qui seruum contrahere iussit, fidem secutus videtur. Similiter qui cum filiofamilias, patre eius iubente, contrahit: fidem patris sequi videtur. Hæc dicta sunt de actione quod iussu. ¶ Actio autem exercitoria, & actio institoria, quæ inter se similes sunt, simul declarantur in §. eadem. Primò Imper. docet, has actiones esse prætorias, & in solidum. Secundo specialiter loquitur de actione exercitoria: de qua duo docet. Vnum est in re. exerci-

§. eadem.

toria. qua ex causa hæc actio datur. Alterum est in vers. ideo. cur vocetur exercitoria. Nota igitur I. hanc actionem ex contractu magistrum navis dari contra exercitorem, qui magistrum navis præposuit. Nota II. Exercitorem dici, ad quem quotidianus quaeritus navis pertinet: siue sit dominus navis, siue eam conduxerit. ff. de exercit. actio l. 1. §. exercitorem. Nota III. magistrum navis appellari eum, cui totius navis cura incumbit. d. l. 1. §. 1. Nota IV. magistrum, qui ab exercitore navis præpositus est, posse alium magistrum præponere: adeo ut magister vel ab exercitore, vel à magistro quem exercitor constituit, navis præficiatur. d. l. 1. §. magistrum. Nota V. non esse locum huic actioni, nisi cum magistro eius rei gratiâ cui præpositus est, contrahatur. Nota VI. hanc actionem denominari ab eo qui præposuit: quamvis institutoria. ut mox dicitur, ab eo denominetur, qui propositus est. Tertio de actione institutoria similiter duo declarat. Vnum est in vers. institutoria. qua ex causa datur. Alterum est in vers. ideo. cur institutoria appelletur. Nota igitur I. institutoriam dari ex contractu instititoris, contra eum qui institorem tabernæ vel cuius negotiationi præposuit: dummodò tamquam institutor contraxerit, id est, eius rei causa, cui præpositus est. Nota II. institutores appellari eos, qui negotiationibus præponuntur, eo quod negotiis gerendis institunt. ff. de institutor. act. l. 3. Quarto in vers. istas. producit has actiones ad contractus factos à magistris, vel institutoribus, qui sunt homines liberi, aut servi alieni. supra namque fingebat magistrum esse servum exercitoris, & institutorem esse sei-

§. intro-
ducit.

uum eius à quo tabernæ vel negotiationi præpositus fuit. ¶ De actione tributoria loquitur Imp. in §. introduxit. Ex quo nota I. hanc actionem, vt & alias, quæ ex contractibus filiorum familiæ vel seruorum competunt, esse prætoriam. Nota II. hanc actionem vocari tributoriam à tribuendo, id est, à distribuendo: quia merx peculiaris, id est, ea pars peculij, in qua seruus negotiatur, inter dominum, & alios serui creditores distribuitur pro rata portione: ita vt non sit præcipua cōditio domini, vt in actione de peculio, sed ceteris creditoribus exequetur. Nota III. in hanc actionem non venire totum peculium, nisi seruus in toto peculio negotietur. id enim tantum venit, in quo negotiatur: quamuis in actione de peculio totum peculium veniat. Nota IV. in contextu requiritur, vt seruus sciens domino negotietur. vbi subaudiendum, & non contradicente. dominus enim sciens seruum negotiari nisi contradicat, cōsentire videtur. ff. de tribut. act. l. 1. §. scientia. Nota. V. quod dicitur seruum debere domino, accipiendum esse de naturali, non de ciuili obligatione. nam seruus nemini obligatur ciuilitè: filius autem familiæ parenti, in cuius potestate est, tantum naturaliter, aliis ciuilitè obligatur. Nota VI. distributionem mercedis peculiaris permitti ipsi domino. sed si eius distributio sit iniqua: quia minus aliis creditoribus quàm sibi tribuat, per hanc actionem corrigitur. dicitur autem minus tribuere etiam is, qui nihil tribuit. ff. eod. tit. l. 7. §. si cuius. Nota VII. dominum non cogi distribuere mercē peculiarem: sed posse, si velit d. l. 7. §. 1. ¶ Actionem de peculio & de in rem
verio

verso declarat Imp. in §. præterea. Nota, actionem de in rem verso interdum esse partem actionis de peculio, vt in hoc §. interdum esse separatam ab actione de peculio, videlicet cum actio de peculio finita est: quia post minimum liberationem serui, aut emancipationem filij familias, aut eorum mortem, actio de peculio est annalis. ff. quando act. de pecul. ann. est. l. 1. actio de in rem verso est perpetua. ff. de in rem verso. l. 1. §. 1. Ergo post annum agitur de in rem verso, non de peculio: proinde actio de in rem verso est separata ab actione de peculio. sed cum de peculio actio competit, tunc actio de in rem verso ab ea non separatur, vt mox exponam: hic enim est casus, qui in hoc §. consideratur. Primò Iustin. docet, quia ex causa agatur de in rem verso, & de peculio. Secundò in vers. in rem. docet, quomodo accipiatur in rem versam: & dat exempla, in quibus seruus necessarias impensas pro domino fecit. sed idem dicendum, si sint impensæ utiles. ff. de in rem verso. l. 5. §. quod seruus. Obiter nota, quod Iust. ait, dom. nam hac actione in solidum damnari. hoc enim non est omnimodo verum, sed secundum quid, id est, quatenus in rem versam est. vnde in l. 1. in pr. ff. de pecul. hac actio distinguitur ab actionib. in solidum competentibus, vt exercitoria & institoria. Tertiò in versio. licet. ostendit vnā esse actionem de peculio, & de in rem verso, habentem duas condemnationes: quia primò iuxta dom. num. condemnatur quatenus in rem eius versam est: deinde si plus debeat actori, in residuum condemnatur peculio tenus. Nota, ideo est vnā actionem, id est, actionē de in rem verso esse partem,

tem actionis de peculio, quia in rem versum est pars peculij, quod enim seruus in rem domini vertit, dominum seruo naturaliter obligat: & quemadmodum quod seruus debet domino, peculium minuit. *§. h. §. vers. cum autē.* ita quod dominus debet seruo, peculium auget. *ff. de pec. l. 7. §. pen.* Quartō, in vers. cum autem, docet, quomodo peculium intelligatur, & ostendit peculium minui eo, quod seruus debet domino vel eius filio, vel cōseruo. Excipit tamen, nisi seruus ordinarius debeat seruo suo vicario: quia cū vicarius sit in peculio ordinarij, vt notatum fuit in *§. si quis ancillas. §. de legat.* certē quod seruus ordinarius vicario debet, in peculio ordinarij manet. Contrā quod seruo dominus vel cōseruus debet, peculium auget. *D. de pecul. l. 7. §. pen. & vlt. Quæ de domino & seruo dicuntur,* eadem obtinere in patre & filio didicimus ex vers. & quia. *§. h. t. suis in sol. dum damnari. §. vlt. ¶* His expōitis, Imp. in *§. ceterū.* considerat duos dictarum actionum concursus: quia cū plures actiones concurrunt, actor eligere debet actionem, quam mouere vult. Primus concursus est actionis de peculio & de in rem verso cum actione quod iussu, vel institoria, vel exercitoria. Imp. ostendit, commodius esse actori, si aliqua ex his tribus actionibus utatur, quā si agat de peculio vel de in rem verso. Secundus cōcursus in vers. quocūq; est actionis de peculio & de in rem verso cum actione tributaria. vbi Imp. ostendit, modō hanc, modō illam actionem esse vtiliorē. nam actio de peculio persequitur totum peculium, sed in ea dominus præfertur aliis serui credito-

ribus: actio autem tributoria refertur solum
ad mercedem peculiarē, sed in ea dominus non
præferitur aliis creditoribus. Obiter nota ver-
bum *debere* tribus modis accipit. quandoque
significat honestatem vt *§. de nupt. in princ.*
quandoque necessitatem, vt *§. de excus. tut. §.*
qui autem. & quib. mod. re contrahi oblig. *§. itē*
ls. in fi. & §. præterea. quandoque utilitatem, vt
in *fin. l. ius §. & §. de pup. ll. sub illa. §. in autē.*
& de vero oblig. *§. ult.* Hactenus de seruis. ¶ In
quarta tituli parte agitur de contractibus fi-
liorum familiās, & *l. in §. quæ diximus.* dat
regulam, quod *§. dicta* de seruis & dominis,
obtinere etiam in filiis familiarum & eorum
parentib. *ll. in §.* aliud propriè excipit mutuū
filio familiās datum, quod inefficax redditur
per senatusconsultum Macedonianum. Nota
primo hoc Senatusconsultum pertinere so-
lum ad pecuniam numeratam, non ad alias
res, quæ mutuò dantur, nisi in fraudem sena-
tusconsulti dentur, verbi gratia, qui frumen-
tum filio familiās mutuū dat, ex hoc cōtra-
ctu efficacem actionem habet, nisi ideo dedit,
vt filius familiās frumentum venderet, ac pe-
cunia vteretur. ff. de senatusc. Maced. l. 7. §.
mutuo. Nota secundo, Iurisconsultos de ef-
fectu huius senatusconsulti variè loqui. mo-
do enim dicunt actionem denegari credito-
ri, vt etiam Iustin. hoc loco asserit, modò di-
cunt exceptionem contra eum dari. Intelli-
gendum igitur est, quoricūque exceptio
est euident, prætorem denegare actionem, ne
frustra litigetur coram iudice. cum autem
exceptio dubia est, tunc prætorem dare actio-
nem cum exceptione. ff. de iureiur. l. 9. in pr.
Exempli causā, si Titius tibi decem debeat

*§. quæ di-
ximus.*

*§. illud
propriè.*

ex causa mutui: certum est, iure civili actionem tibi competere. etiam si iurauerit se non accepisse mutuum, vel acceperit mutuum contra Macedonianum senatusconsultum. sed ex his causis Titio contra te datur exceptio iurisiurandi, vel senatusc. Macedoniani. cum igitur tu prætorē adis & petis actionē contra Titium: si quidem certum sit, eum iurasse vel contra senatusc. mutuā pecuniam accepisse, prætor actionem, licet iure civili competentem, tibi denegat si verò illud dubium sit, tibi dat actionem contra Titium sub exceptione iurisiurandi, vel senatusc. ut putā prætor dicit: *si patet Titium à Mauro centum mutua accepisse, n̄ si Titius iurauerit se non accepisse, vel, nisi Titius contra senatusconsultum Macedonianum acceperit, condemna iudex.* Nota tertio, exceptionem huius senatusconsulti non solum dari ipsi filiofamilias, qui contraxit, sed etiam parenti eius, necnon heredi, si forte paterfamilias factus decesserit. d. l. 7. §. quamquam. Nota quarto duplicem esse rationem huius senatusconsulti: quarum altera est odium creditoris. ff. de condict. indeb. l. qui exceptionem. 40. & de senatuscon. Macedo. l. 1. in princ. Altera est fauor parentū. vers. ult. hīc. vnde constat, quia quilibet fauori suo potest renunciare, non fauori alieno, filiumfamilias frustra renunciare beneficio huius senatusconsulti, quod non favore ipsius, sed patris introductum est. ¶ Quinta pars tit. in §. ult. tractat de actione directa contra patrem, vel dominum competente ex filij vel serui contractu, & concurrente cum quibusdam ex suprā dictis actionibus. L. Namque Impe. ostendit, hanc actio

actionem directam concurrere cum actione quod iussu, & de in rem verso. I I. In vers. ei quoque. ostendit eandem actionem directam concurrere cum actionibus infortioria & exercitoria. Obiter nota actionem directam esse verbum homonymum. quandoque enim opponitur actioni utili, quandoque actioni contraria, quandoque (vt hic.) actioni (vt ita dicam) obliquæ, id est, ex alterius persona competentium interdum accipitur pro actione principali, & opponitur actioni preparatoria. C. de crim. expila. hered. l. 1.

EX H O C tit. colliguntur sex axiomata.

1 Verbosa disputatio vitanda est. vers. & quia. Coniun. l. 1. D. de orig. iur.

2 Qui contrahit cum seruo iussu domini contrahente, fidem domini sequi videtur. §. 1.

3 Peculium intelligitur deductio eo, quod seruus domino debet. §. præterea.

4 Stultus est, qui omnia vtiliori actione, aliam minus vtilem eligit. §. ceterum.

5 A luxuriosis liberis obæratæ periculum parentibus imminet. §. pen.

6 Paria sunt, aliquid facere, & facienti consentire. §. ult.

*De noxalibus actionibus.***T. I T. . . VIII.**

Quemadmodum ex contractu filij familiæ vel serui dantur varix actiones superiori titulo expositæ, ita ex delictis seruorum & iure antiquo etiam ex delictis filiorum familiæ dantur actiones noxales, de qui-

Princ.

bus hoc titulo differitur. ¶ Sunt igitur huius tituli duæ partes: prior de delictis seruorum: posterior de delictis filiorum familiæ. ¶ In prima parte Imp. I. summam huius tractatus proponit in principio. Ex quo Nota primò, actiones noxales dari ex delictis priuatis, vt furto, rapina, damno, iniuria: non ex publicis criminibus, vt adulterio, homicidio. ff. de ædil. edict. l. quid sit fugitiuus 17. §. noxas. Itaque actio noxalis non est species actionis à ceteris distincta, sed est qualitas adiecta actionibus competentibus ex priuatis seruorum delictis, vt actio furti noxalis, actio de damno noxali, &c. Nota secundò, dominum serui delinquentis, cum ipse innocens sit, possit eligere, vtrum actori satisfaciatur soluens litis æstimationem, an seruum delinquentem noxæ dedat. quam electionem etiam post condemnationem habet, dummodò prius seruum noxæ dedat. quàm actione iudicati conueniatur. ff. de per. hered. l. item veniunt. 20. §. item rectè. * II In §. 1. distinctionem ponit inter noxam & noxiam. Ad hunc §. nota, verbum *noxæ* quatuor modis accipi. Primo pro delicto ff. hoc titulo l. 1. & in hac significatione accipitur apud Virg. 1. *Æneid.* illo loco.

„*Vnus ob noxam & furus Aiæcis Oilei.*

Secundò pro peccato delicti. ff. si quadrup. paup. fec. d. l. 1. §. cum arietes. Tertio pro quouis damno, vt in eodem §. cum arietes. & apud Ouid. 5. *Metamor.* illo versu,

„*Nocte nocent pota, sine noxa luce bibuntur.*

Quartò pro corpore, quod nocuit, vt hic, & j. de offic. iud. §. 1. & D. de his qui effud. vel §. *suma.* de iur. l. 1. in pr. * III. In §. *summa.* docet, cur hæ

hæ actiones noxales sint introductæ. * IV. In §. domi-
 §. dominus. declarat effectum harum actio- nus.
 num. * V. In §. sunt autem. ponit harū actio- §. sunt
 num diuisionem ab origine sumptam: quo- autem.
 nam aliæ sunt ciuiles, aliæ prætoriae: vt qui-
 buidam exemplis in contextu explicatur. vbi
 quod dicitur, actionem noxalem furti esse ci-
 uilem ex l. 1. 1. tab. minus dationis habet
 in actione furti nec manifesti, cuius poenam
 ciuilem esse recte tradūt Accursi. Augustinus,
 Cuiac. & Contius; quamuis alij, vt Baro, dis-
 sentiant. ob furtum autem manifestum ser-
 uus ex xij. tab. capitali poena afficiebatur, id
 est, verberibus affectus deiciebatur de saxo
 Tarpeio, vt auctor est Gell. lib. 11. cap. 18.
 proinde non poterat esse locus actioni noxa-
 li. Sed nihilominus Imperator simpliciter ait
 actionem furti noxalem esse ciuilem ex xij.
 tab. tanquam hoc dici possit etiam de actio-
 ne furti manifesti, non quidem habita ratio-
 ne primæ origi- nis, sed ex quo huius poena à
 prætore facta est pecuniaria. Sic itaque mihi
 videtur dicendum: Poena furti manifesti est
 prætoria, nec manifesti est ciuilis. sed utroque
 casu seruus noxæ dedi potest ex dispositione
 legis xij. tab. quia lex vbi poena pecuniaria est,
 noxæ deditio- nem permittit. nec obstat quod iu-
 re posteriori sit facta poena pecuniaria: quo-
 niā antiquæ leges trahuntur ad leges postero-
 res, & pertinet ad omnes casus qui quando-
 cūq; similes erunt. ff. de legib. l. nō est nouum.
 26. & l. seq. * VI. In §. omnis. declarat proprie- §. omnis.
 tatē harum actionū, seu docet, cōtra quos cō-
 petāt. vbi dat regulā. quod actio noxalis caput
 sequitur, i. datur in eū, qui est dominus serui
 eo tempore quo agitur, licet tempore delicti

non fuerit dominus. unde si seruus manumittatur, non est amplius actio noxalis, sed directa in ipsum manumissum: quemadmodum est contrario, si delinquens redigatur in seruitutem, actio, quæ contra ipsum directa competebat, noxalis aduersus dominum eius redditur. * VII. In §. pen. ostendit noxalem actionem non habere locum inter dominum, & seruum eius. ¶ Secunda tituli pars in §. ult. corrigat antiquum ius, quod dabatur aduersus patrem actio noxalis ex delicto filij. vetat igitur filios familiarum noxæ dedi, ac permittit ipsos filios familiarum delinquentes conueniri actione directa, ut pro suis delictis puniantur.

§. pen.

§. ult.

E X H O C titulo colliguntur sex axioma.

1 Iniquum est, nequitiam seruorum ultra ipsorum corpora dominis damnosam esse. §. summa.

2 Actio noxalis caput sequitur. §. omnis.

3 Inter dominum & seruum nulla obligatio nasci potest. §. pe.

4 Quod in eum casum deducitur, à quo incipere non potest, infirmatur. d. §. pen. Vide exceptionem huius regulæ in §. ex contrariis. 3. de legat.

5 Magis afficimur periculo, quod in filiorum nostrorum, quam quod in persona nostra contingit. §. ult.

6 Pudicitia fauor in feminis magis spectatur, quam in masculis. d. §. ult. Coniungitur. tit. 3. quib. mod. tute. fin.

Si quadrupes pauperiem fecisse
dicatur.

TIT. IX.

Quemadmodum ex delictis feruorum
dantur actiones noxales, vt ex superiori
titulo didicimus: ita etiam de damno dato à
quadrupede, vt hic tit. declarat. ¶ Cuius qui-
dem tituli duæ sunt partes. ¶ In prima Imp. *Princ.*
tractat de actione noxali. Et primò in princ.
tit. declarat huius actionis causam, originem,
& effectum. Causa est, si animal lasciuia, aut
feruore (sic leg. ex manuscriptis & Theoph.
non, *paupore*) aut feritate pauperiem fecerit.
Origo ducitur ex lege xij. tab. Effectus est, vt
dominus possit animal illud noxæ dedere, ac
dedendo liberetur Nota verba illa, *quia ita lex*
xij. tab. scripta est, includenda esse parenthesi.
nam sequentia non sunt verba legis, sed atte-
runt exempla pauperiei, ex qua dicta actio
nascitur. ¶ Secundo in §. hæc autem. docet in
quibus animalibus hæc actio locum habeat: *§. hæc au-*
& inquit hanc actionem dari directam, si ani- *tem.*
mal natura māluerit, vt equus, aut bos, pau-
periem fecerit. nam si sit animal ferum, vt vr-
sus, aut leo, cessare inquit hanc actionem, id
est, actionē directā ex verbis legis: actionem
autē vtilem cōpetere testabitur in §. vlt. verb.
præter. Nota. pro *genitauit*, sit *feritas*, legendū,
generis talis sit feritas, significat enim Imp. si
animal noceat, cuius genus sit natura ferū, vt *§. paup-*
versus, hanc actionem cessare. ¶ Tertiò in §. *1166.*

pauperies. definit pauperiem, & ait pauperiem esse damnum sine iniuria facientis datum. Hinc distinguitur pauperies à damno per iniuriam dato, de quo est lex Aquilia. Damnum igitur à quadrupede datum vocatur pauperies: nec pertinet ad legem Aquilianam: quia lex Aquilia loquitur de damno iniuria dato: brutum verò animal non potest videri iniuriam facere, cum sensu (id est, intellectu & voluntate) careat. nemo enim iniuriam facit, nisi volens faciat, ut Aristot.

§. vlt. docet §. Ethic. ¶ In secunda parte, quæ est in §. vlt. Imperator loquitur de actione adilitia. quæ is qui canem, apum, vrsū, vel aliud simile animal ibi habet, quæ vulgo iter fit, si ab eo damnum datum sit, condemnatur in duplum damni dati. sin autem homini libero nocitur sit, damnatur arbitrio iudicis. D. de adilit. ec. c. l. hi enim. 40. & ll. seqq. quia homo liber non recipit æstimationem. D. de his qui effud. vel deice. l. l. 6. sed cum homo. & l. vlt. Hanc autem ostendit concurrere cum dicta actione civili ex lege xij. tab. id est, cum actione utili, ut paulo ante notavi. Rationem autem affert: quia utraque actio tam civilis, quam adilitia, est pœnalis, & de eadem re cõpetit, id est, de paupere seu damno dato à cane, verre, apro, vrsō, leone: tales autem actiones possunt concurrere, & altera alterā non tollit. Nota primò, actionis pœnalis significatione hic significari actionem mixtam: dicta enim regula, quòd actiones pœnales, cum de eadem re concurrunt, alia aliam non consumit, in omnibus pœnalibus actionibus locū habet, id est, siue meram pœnam, siue rem & pœnam persequantur. Nota facinorò, quòd hic

Si quadrupes paupe. fecisse dicatur. 639

hic dicitur *de eadem re*, non restringere regulam, sed reddere casum magis dubium. nam si actiones de eadem re concurrentes, sic se habent, ut alia aliam non consumat: multò minus alia aliam consumet, cum sunt actiones de diuersis rebus. Nota tertio, actionem poenalem non consumi, non solum alterius poenalis concursu, sed etiam electione, id est, si actor vnam ex concurrentibus actionibus intentauerit, aliam quoque mouere poterit. ff. de oblig. & act. l. cum ex vno. 32. dummodo in secunda actione plus sit, quam in prima: quoniam actor secunda actione id tantum consequitur, quod primam consequi non potuit. ff. de od. lege. quoniam 41. §. 1. ubi pro *id consequuntur*, cum Cuiacio lib. 3. Obser. c. 25. legendum, *nihil consequatur*. verbi gratia, qui egit furti nec manifesti in duplum, potest agere vi bonorum raptorum, quæ est actio in quadruplum, non ut consequatur totum quadruplum, sed id quod quadruplo deest, quia in hoc quadruplum imputatur duplum, quod actione furti consecutus est. ff. vi bonot. rapt. l. 7.

EX HOC titulo colliguntur duo axiomata.

1 Brutum animal non potest videri iniuriam facere, quia sensu caret. §. pauperes.

2 Actiones præsertim poenales, de eadem re concurrentes, se inuicem non tollunt. §. vltim.

De his per quos agere possumus.

T I T. X.

*Princ.**§. 1.*

EXpositis variis actionum generibus, consequenter tractatur de personis, per quas actiones mouentur. ¶ Primò in princ. docet Imp. olim regulariter agi non potuisse, nisi suo nomine, exceptis certis casibus, quoniam actio definitur, ius persequendi in iudicio quod sibi debetur. §. de act. in princ. proinde non persequitur, quod alij debetur. Hodie autem agi posse etiam alieno nomine, ut cum procurator agit nomine domini, vel tutor nomine pupilli, aut curator nomine adolescentis. ¶ Secundò docet, quo modo procuratores, tutores, & curatores constituentur. Ac de procuratoribus quidem loquitur in §. 1. Ex quo nota l. procuratorem constitui solo consensu, id est, mandato domini. procurator enim definitur, qui mandato domini aliena negotia administrat. ff. de procur. l. 1. Quod si quis sine mandato negotia aliena gerat, non est verus procurator. ff. de iudic. l. licet. §. 6. & quod iussu. l. 2. in fi. Sed falsus procurator. ff. ra. rem hab. l. 3. §. ultim. & de furt. l. falsus. 43. §. 1. l. si iussu. 44. in pi. & C. eo. l. falsus. 19. & de procurat. l. licet. 24. quamquam interdum abusiue procurator nominatur. ff. de neg. gest. l. si ego. 24. & de solut. l. si quis offerenti. §. 8. & ra. rem hab. l. si sine 22. §. quod si procurator. & l. ult. propriè autem dicitur negotiorum ge-

stæ.

flor. s. de oblig. que quasi ex cōtr. §. 1. Nota II. Iustinian. hic tantum loqui de procuratore ad iudicia, cum procuratorum alij dantur ad iudicia seu lites; alij ad negotia extraiudicialia administranda. ff. de procur. l. seruū quoque. §. 3. in pr. & §. 1. Nota III. procuratorem qui ad lites datur, vel esse procuratorem actoris, vel rei: quorum ille dicitur datus ad agendum, hic ad defendendum, ut hic, & j. titul. prox. §. fin autem. ¶ De tutoribus autem & curatoribus loquitur Imp. in §. ult. & inquit §. ult. se libro primo exposuisse quemadmodum tutores vel curatores constituantur: nempe tutores vel dantur à testatore, vel à lege, vel à magistratu: curatores autem testamento non dantur, sed tantum lege, vel à magistratu, & interdum testamento dati, confirmantur à magistratu, ut lib. i. expositum fuit.

¶ EX HOC titulo colliguntur tria axiomata.

- 1 Suo vel alieno nomine agere, vel actionem excipere licet. tam igitur per se, quam per alium agi, vel actio excipi potest. in pr.
- 2 Multæ causæ sepe hominibus impedimento sunt, quominus rem suam ipsi exequi possint. in princ.
- 3 Procurator solo cōsensu cōstituitur. §. 1.

*De satisfactionibus.**Tit. XI.*

Hic titulus pulchrè coheret superiori: quia satisfactiones præcipuè præstantur ab his, qui alieno nomine agunt: & diuersimodè

modè cauetur pro diuersitate personarum, vt ex sequentib. apparebit. Sumitur autem hæc inscriptio ab eo, quod regulariter fit, nam regulariter satisfidatur, interdum tamen repromittitur, interdū iuratur, vt exponā ad §. sed hodie. vbi habes tria cautionū genera, videlicet satisfactionē, iuratoriā cautionē, & repromissionē. Satisfidatio est cautio, quæ fit datis fideiussorib. ff. qui satisfid. cog. l. 1. interdum datis pignorib. ff. de collat. bon. l. 1. §. iubet. iuratoria cautio est, quæ non confirmatur fideiussoribus, aut pignorib. sed iureiurando. Repromissio est nuda cautio, id est, simplex promissio, sine fideiussorib. sine pignoribus, & sine iureiurando. Nota, satisfactiones pactionas, quales sunt hæc de quibus hoc tit. agitur, non admittere pignora, sed requirere personas fideiussorum. ff. de stipul. pretor. l. 7. ¶ Huius tituli. duæ sunt partes. ¶ In prima parte explicatur ius antiquū. Et primo in prælit. consideratur iudiciū in re: vbi dantur tres regulæ. prima de reo conuento, & de eius procuratore: secunda de eo qui suo nomine agit: tertia de procuratore actoris. Prima regula est: Reus vel eius procurator satisfacere debet iudicatum solui, id est, se satisfacturum sententiæ, si condemnabitur. Nota tamen, hæc cautionem iudicatum solui habere tres clausulas. I. A qua denominationem accepit, de eo soluendo quod iudicatum erit, id est, quod in condemnationem venerit. II. De defendendo, id est, de iudicio non deserendo. III. De dolo malo, id est, dolum abesse, abfuturūque esse. ff. iudic. si iur. l. 6. Secunda regula est in vers. ipse. Agens suo nomine, non satisfat. Tertia regula est in vers. pro

Princ.

procurator. Agens alieno nomine, regulariter satisfat: aliquando tamen satisfactionem præstare non tenetur, id est, satisfactionem de rato, seu ratam rem dominum habiturum. Intellege (quod nunc quoque in usu est) si dubitetur, an is, qui alieno nomine agit, sit verus procurator, vel tutor, vel curator, eum cauere de rato. si verò constet eum esse verum procuratorem, vel tutorem, vel curatorem, satisfactionem non requiri. ff. de procu. l. si procur.

65. ¶ Secundo in §. i. loquitur de iudicio personalibus dat tres regulas. I. Ex parte actoris §. i.

eadē obtinet in iudicio personali, quæ s. dicta sunt de iudicio reali. II. Qui alieno nomine cōuenitur, satisfat iudicatū solui. III. Qui suo nomine cōuenitur, nō satisfat, iudicatū solui. Si placet hoc ius antiquū in pauca contrahere, dicendum est, ex parte actoris vno casu satisfdari de rato, cum alieno nomine agitur, ac dubitatur de mādato procuratoris, vel officio tutoris, aut curatoris, alias non satisfdari: ex persona rei vno casu non satisfdari, cum quis suo nomine actione personali cōuenitur, alias satisfdari iudicatum solui. ¶ Secunda tit. pars

§. sed hodie.

declarat ius nouum. ac primò Imper. docet, quid, & quomodo caueatur vbi dat sex regulas. Prima regula est in princ. §. sed hodie. Reus suo nomine conuentus non satisfat pro litis æstimatione, id est, iudicatum solui. Secunda regula est in vers. sed pro sua. Reus suo nomine conuentus cauet se in iudicio mansurum vsque ad terminum litis, id est vsque ad sententiam definitiuam, quæ per absolutionem vel condemnationem liti finem imponit. ff. de re iud. l. i. cauet (inquam) alias satisfactione, interdum iuratoria cautione,

tionem, quandoque nuda repromissione. Satisfactio regulariter requiritur: & quidem regulariter idonei fideiussores dari debent, exceptis necessariis personis, ut parentibus & patronis, qui qualescumque fideiussores dare possunt. ff. in ius voca. ut cant. l. 1. 2. & 3. & qui satisfat. cog. l. 2. §. prætor. Jurato cauet, l. VIII Illustris. Cod. de dignitat. l. pen. II. Qui immobilia bona possident. Cod. de princip. agent. in reb. l. ult. Repromittunt, id est, nudam cautionem præstant, l. Respublica, ff. ut legat. nom. caus. l. 6. §. 1. II. Clerici quibusdam casibus. Cod. de episcop. & cler. l. cum clericis. 2 §. 1. l. omnes. 3 §. in

§. sin autem per procuratorem.

§. si verò aliquis.

hac autem. * Tertia regula est in §. sin autem per procuratorem. Qui nomine alieno agit, de rato satisfat, nisi liquidò constet eum esse verum procuratorem, vel tutorem, aut curatorem. * Quarta regula est in prin. §. si verò aliquis. Qui per procuratorem iudicium suscipit, pro eo fideiubere potest iudicatum solui. In hac regula Imper. supponit procuratorem rei conuenti satisfacere debere iudicatum solui. idcirco docet hunc procuratorem posse fideiussorem dare ipsum dominum litis, à quo mandatum accepit. Duo verò de hac cautione Imperat. notat. Vnum est, quòd dominus qui pro suo procuratore fideiubet, non tantum se, sed etiam bona sua obligare hoc nomine tenetur. Alterum est, quòd hæc obligatio transit in eius heredes. quod non est speciale & huius casus proprium, sed in omnibus fideiussoribus obtinet. supr. de fideiuss. §. fideiussor non tantum. Quinta regula est in versic. alia. quòd in dicto casu, id est, cum dominus litis pro suo

procu

procuratore fideiubet, tenetur pro sua persona satisfacere, id est, alio fideiussore dato cauere, quod tempore sententiæ definitivæ pronuntiandæ in iudicium veniet, ut possit sententiæ satisfacere: aut si ipse non veniet, saltem fideiussor ille iudicatum soluet. * Sex. §. si verò
 ta regula est in §. si verò reus. Procurator rei.
 rei absentis cogitur satisfacere iudicatum solui. ¶ Secundo in §. penul. docet perfectam
 harum cautionum doctrinā ex fero & praxi
 petendam esse. ¶ Terriò in §. ult. docet has
 cautiones ubique locum habere; ita ut ea,
 quæ suprà tradita sunt, non solum in veteri
 aut noua Roma, sed etiam in omnibus ciuitatibus Romano Imperio subiectis obtineant. §. ult.

EX HOC tit. colliguntur tria axiomata.

1 Nemo alienæ rei defensor idoneus est sine satisfactione. §. 1. & §. si verò reus.

2 Perfectior iuris doctrina ex quotidiano iudiciorum usu percipitur. §. pen.

3 Omnes provinciae caput imperij, id est, regiae urbis observantiam sequi debent. §. ultim.

De perpetuis & temporalibus actionibus,
 & quæ ad heredes & in heredes transeunt.

TIT. XII.

EXpositis diuersis actionum generibus, & personis per quas actiones mouentur, consequenter videndum est, quando agi possit.

Princ.

§ 1.

fit. Quæ questio dissolvitur duplici actionum divisione allata, id est, quia omnis actio vel est perpetua vel temporalis, & tunc vel est transitoria ad heredes, vel non transitoria. ¶ Hæc tit. tres sunt partes. ¶ Primo in prin. tit. declarat Imp. priorem ex dictis divisionibus, ac docet civiles actiones esse perpetuas; prætorias vero partim esse perpetuas, partim temporales, quæ maxima ex parte sunt annales. Nota I. actionem perpetuam dici, quæ olim perpetuò competebar, sed hodie terminatur certis finibus, id est, spatio 30. vel 40. annorum. Nota II. cum dicimus actionem prætoriam esse annalem, intelligendum esse annum utilem; non continuum. ff. de vi & vi arma. l. 1. §. annus. Nota III. petitionem hereditatis tam prætoriam, quam civilem esse perpetuam. De civili agitur in tit. ff. & C. de petit. hered. Prætoriam verò est, quæ datur bonorum possessori, de qua in tit. ff. de poss. hered. petit. Item quæ datur fideicommissario vniuersali. supr. de fideic. hered. §. & Neronis. de qua in tit. ff. de fideic. hered. petit. Nota IV. actionem furti manifesti esse prætoriam, quod est intelligendum de actione in quadruplem, quæ nunc est in usu. lege notata ad §. sunt autem. §. de noxal. act. ¶ Secundo in §. i. declarat alteram divisionem, quod alie actiones transeunt in heredes, alie non transeunt. Intellige heredes tam ex parte actoris, quam ex parte rei. Hæc divisio æquè conuenit actionibus civilibus, & prætoriis, ut Imper. indicat illis verbis, *aut ipso iure competunt, aut à prætoribus dantur.* Cum enim dicimus ipsam ius, significamus ius civile. Vis huius divisionis explicatur

plicatur quibusdam regulis. I. Regula est, Actiones ex maleficiis pœnales non competunt in heredem rei. Quod dicitur, *ex maleficiis*, debet latius accipi, ut complectatur etiam quasi maleficia. §. de obligat. quæ quasi ex delicto. §. ult. Ideo autem dicimus pœnales: quoniam actiones rei persecutoria, quamvis ex maleficiis nascentur, tamen in heredes competunt, ut condictio furtiva. §. de obli. quæ ex delicto. §. ultim. & ff. de condict. furt. l. 7. §. ult. & actio rerum amotarum. ff. rer. amotar. l. 6. §. item heres. & Cod. eod. l. ult. Pœnalia vero appellatione non solum actiones merè pœnales, sed etiam mixtæ continentur, ut ex sequentibus exemplis apparet. II. Regula est: Etiam actiones pœnales ex maleficiis dantur heredibus actoris. Excipit Imp. actionem iniuriarum, & alias similes, ut actionē in factū in eum qui sine venia parentē vel patronum in ius vocavit. ff. de in ius voc. l. pen. III. Regula est: Actiones ex contractib. non solum dantur hered. b. actoris, sed etiam cōtra heredes rei. Appellatione autem contractū continentur etiam quasi contractus. D. de obl. & act. l. ex contractib. 49. Excipit Imp. cum defunctus in contrahendo dolo versatus est, & ex eo dolo nihil ad heredē peruenit. In interdicto quoniam de precario hoc obtinet, ut heres ex dolo defuncti non teneatur, nisi quid ad eū peruenierit. D. de precar. l. quæsiu. 8. §. ult. Ne inuestigas, ob hanc causam numquam dari actionē in heredem, sed tantū certis casib. non dari, plerumq; n. ex dolo contrahentis heres tenetur. ff. de pos. l. 7. §. 1. & de obl. & act. l. ex contractib. 49. & de diuers. reg. iur. l. hoc iure. 152. §. ult. & l. ad ea quæ. 157. §. ult.

Sequen

Sequentes tamen actiones ex dolo defuncti non dantur in heredes. Prima est actio ex stipulatu, si defunctus, cum iniuriarum ageret, iudicio fisci stipulatus sit. quamvis enim stipulatio regulariter pariat actionem perpetuam: quia tamen hoc casu accedit actioni iniuriarum, idcirco, quemadmodum morte tollitur actio iniuriarum, ita etiam tollitur hæc actio ex stipulatu. ff. si quis caution. l. si cum. 10. §. ult. Secunda est actio in factum, qua tenetur mentor qui falsum modum dixit. ff. si mentor falsum modum dixerit. l. 3. §. pen. & l. 4. Tertia est actio tributoria. ff. de tribut. actio. l. 7. §. ult. & l. seq. Ex dictis patet. in hoc contextu legendum *non competit, cum testator*, &c. deleta particula *veluti*, quæ malè interiecta est, & rectè abest à ver. lib. ut Cuiac. notat. Dictis regulis Iustin. addit generalem limitationem: quoniam omnis actio per litis contestationem perpetuatur, ne iudicium reddatur elusorium. itaque transit ad heredes actoris, & in heredes rei. Hæc exceptio specialiter traditur in actione tutelæ. D. de fideiuss. tut. l. ult. §. 1. & C. de in l. iur. l. pen. aliisque exceptionibus adiungitur, C. de hered. tuto. l. 1. ¶ Tertiò in §. ult. proponit quandam actionum & iudiciorum proprietatem, quæ non pertinet ad rubricam huius tit. Proprietas hæc est, quod omnia iudicia sunt absolutoria, non quod semper rei absoluantur, sed quia semper contingere potest ut reus absolvatur. etenim si debitor non sit, sine dubio absoluti debet. Si verò sit debitor, poterit iudicio pendente satisfacere actorem: tuncque iudex poterit eum absolvere. Quod si ante litem contestatam satisfecerit, non cogitur

§. ult.

tur iudicium subire. D. de procur. l. si reus. 7. i.

EX HOC tit. colliguntur octo axiomata.

1 Ciuiles actiones. sunt perpetuæ. in princ.

2 Pleræque actiones pratoriz sunt annales. cod. princ.

3 Petitio hereditatis, tam directa, quam utilis, est perpetua. cod. princ.

4 Actio furti est perpetua. cod. princ.

5 Ex maleficiis pœnales actiones in heredem non competunt. pleræque tamen heredi competunt. §. 1.

6 Litis contestatio actionem perpetuat. d. §. 1.

7 Qui actori iudicio pendente satisfacit, absolui debet. §. ult.

8 Omnia iudicia potestate sunt absolutoria. d. §. ult.

De exceptionibus.

TIT. XIII.

EXceptio est actionis exclusio. ff. hoc tit. l. 2. in princip. quamobrem tractatui de actionibus recte subicitur hic titulus de exceptionibus. vt enim actor contra reum agit, ita reus contra actorem excipit. Adde, quod vocabulis latè acceptis, quemadmodum replicatio appellatione exceptionis. §. tit. prox. §. quarum. ita exceptio appellatione actionis contineri potest. D. hoc tit. l. 1. licet propriè loquendo, actio & exceptio distinguantur. D. de verb. signific. l. verbum oportebit. 8. §. *Princ.*

1. ¶ Tres sunt partes huius tituli. ¶ In prima

§. 1.

ina parte Imperator necit hunc tit. cum præcedentibus. ¶ In secunda, quæ est in versicul. comparata. docet, cur exceptiones sint introductæ, & quis sit earum usus. hæc autem doctrina nititur distinctione æquitatis à stricto iure. cum enim actio iusta est, id est, stricto iure competit; iniqua tamen est, hoc est, æquitati repugnat; adeo ut strictum ius sit pro actore, æquitas autem reo faueat: tunc reo succurritur per exceptionem. * Hanc exceptionem, rationem & utilitatem declarat Imper. variis exemplis. Primum exemplum in §. 1. est exceptio metus. si quis enim metu coactus aliquid promittit, ius strictum ex promissione contra eum dat actionem, æquitas autem ex metu eidem tribuit exceptionem. Nota ex metu dari actionem, & exceptionem. De actione agitur in tit. quod met. causa. De exceptione autem in tit. de doli mali & metus exceptio. Secundum exemplum in eodem §. 1. est exceptio doli, cum scilicet aliquis dolo aduersarij deceptus, ei aliquid promittit. Huius exceptionis & præcedentis expositio similis est: & sicuti ex metu, ita etiam ex dolo tam actio, quam exceptio competit. De actione agitur in tit. de dolo. De exceptione vero in d. tit. de doli mali & metus except. Obserua differentiam inter doli actionem, & exceptionem: quia doli actio est subsidaria, quæ non datur nisi omnibus aliis remediis deficientibus. ff. de doli. l. 1. §. 1. §. ait prætor. & §8. itaq. doli autem exceptio concurrebat cum omnibus aliis exceptionibus, propterea quod dolo malo facit actor, quotiescumque aliquid petit, cum ei petitioni obstat exceptio. ff. de doli except.

l. 2.

1. § & generaliter. Tertium exemplum in eodem §. 1. est exceptio in factum, quæ nascitur ex errore promittentis. si quis enim per errorem promiserit, cum falsò putaret se debere, tenetur quidem stricto iure, propter promissionem, sed prætor ex bono & æquo ratione iusti erroris ei per exceptionem succurrit. * Quartum exemplum in §. eodem §. 1. iuris. est exceptio non numeratæ pecunie. *quæ.* de qui dictū fuit §. cit. de liter. oblig. * Quin- *serate.* tum exemplum in §. præterea. est exceptio pacti. Nota I. Imperatorem loqui de pacto liberatorio, quod est pactum de non petendo. aliud est pactum obligatorium, veluti si quis paciscatur ut sibi dentur decem. verum- *tamen* hoc etiam pactum obligatorium, quumvis non valeat ad agendum, tamen in mutuis obligationibus valet ad excipiendum. regulariter enim pacta non pariunt actionem, sed exceptionem, ut docet Vip. in l. 7. ff. de pact. Exempli gratiā, si tibi ædes veniderim, & postea ex intervallo tecum paciscaris, ut de evictione tibi causam duplæ stipulatione, vel ut tibi causam datis fideiussoribus: ex hoc pacto non potes adversum me agere, ut duplam promittam, vel fideris, res præstem: quia est pactum nudum, quod non parit actionem. sed si ego contra te agam ex vendito, tu poteris ex dicto pacto contra me excipere, atque ita me summovere, nisi pacto satisfaciam. ff. de contr. empt. l. pacta conuenta 72. in princ. Nota II. non omnino pactis obligationes solvantur, id est, non dissolvi ipso iure, sed tantum ope exceptionis. his enim duobus modis obligationes solvantur, & modis quidem.

quibus obligatio ipso iure soluitur, expositi
§. fuerunt sub tit. quibus mod. toll. oblig. hic
autem titulus est de molis, qui ope exce-
ptionis obligationem infirmant. Nota tertio
duos casus à dicta regula exceptos, quibus
obligatio per pactum tollitur ipso iure. I. Si
obligatio nudo consensu constet. §. quibus
mod. toll. oblig. §. vit. II. Si sit pactum legiti-
mum. D. de pact. l. 6. & l. 7. §. si paciscar ne
operis. aut pratorium. D. eod. l. si tibi. 17. §. 1.

§. 27^{us}.

* Sextum exemplum in §. æquè. est exceptio
iurisiurandi. Nota I. Iurandum non prodesse
ei qui iuravit, si temerè & sponte sua iura-
uit, sed ita demum, si deferente aduersario
vel iudice iurauerit. ff. de iurei. l. 3. in pr. Nota
II. ex iureiurando nasci actionem, si quis
iurauerit rem sibi deberi, vel rem suam esse;
vt expositum fuit in §. item si quis postulan-
te. ff. de act. item nasci exceptionem, si quis
iurauerit se rem non debere, vel rem quæ pe-
titur suam esse, vt hic aut petitoris non esse.
ff. de iureiur. l. sed si possessori. 11. in pr. Nota
III. iniquum esse, vt de periurio queratur:
quia religioni standum est. videlicet in que-
stione de ea re, super qua iuratum fuit. sed
hoc non obstat, quominus alio iudicio de
periurio queratur, & periurus extraordinaria
pœna afficiatur, vt docui Cent. 3. ou. est. 7. o.

§. item si
in iudi-
cio.

* Septimum exemplum in §. item si in iudicio.
est exceptio rei indicatæ. Nota I. rem indicatã
dici in iure civili statim ac iudex condem-
nans vel absolvens sententiam definitiuam
pronunciavit. ff. de re iud. l. 1. In iure autem
Canonico & apud Doct. in praxi dicitur sen-
tentia transire in rem iudicatam, cum non
potest amplius appellatione rescindi. Nota

II. item

II quemadmodum ex sententia condemnatoria datur actio iudicati, de qua in d. tit. de re iudic. ita etiam ex sententia absolutoria datur exceptionem rei iudicatæ, de qua hic, & in tit. D. de except. rei iudic. Nota illi. tum demum huic exceptioni locum esse, cum petitur eadem res, de qua iudicatum fuit, id est, idem corpus, vel eadem quantitas, necnon idem est ius, & eadem causa petendi: item eadem est conditio personarum. ff. d. tit. de except. rei iudic. l. cum quaeritur. 12. cum duab. l. l. eqq. * His septem exemplis expositis plura alia possunt adiungi. sed Imper. in §. hæc exempli. iubet reliqua peti ex Digestis, præsertim ex lib. 44. Digestorum, qui totus fere est de exceptionibus. Hactenus exposita & exemplis illustrata est ratio & utilitas exceptionum. ¶ In tertia tituli parte Iustin. ponit §. quarum exceptionum divisiones. Prima divisio est in §. quarum. quod alie sunt exceptiones legitimæ seu civiles, quæ iure civili sunt introductæ, atque hæc ipso iure obligationem & actionem tollunt, ut exceptio pacti de iniuria, vel de furto. ff. de pact. l. 6. l. 7. & si paciscatur. l. si ubi 17. §. 1. alie sunt prætorie, ut exceptio doli, vel metus, & plerumque exceptio pacti. * Secunda divisio est in §. appellanti. quod alie sunt exceptiones perpetuæ & peremptoriæ, quæ definitione & exemplis declarantur in §. perpetuæ. alie temporales & dilatorie, quæ similiter explicantur in §. temporales ubi etiam addit effectum harum exceptionum temporalium, de quo dictum fuit de act. §. si quis agent. Nota, hanc divisionem sumi ab effectu. dicuntur enim perpetuæ & temporales exceptiones, quæ hæ-

§. hæc e-

xempli.

§. quarum

§. appo-

lā ut, et

duob. §.

seqq.

bent hanc vim & hunc effectum, ut actionem, cui opponuntur, in perpetuum perimant. temporales autem & dilatoriae, quae ad tempus differunt. quod cum in contextu dissertis verbis tradatur mirum est, Doct. hoc non animaduertisse, ideoque adiecisse hunc diuisioni tertium genus. i. exceptiones, quas vocant anomalas. Exempli gratia, exceptio non numerata pecuniae ex vna parte videtur esse perpetua, quia in perpetuum actionem perimit: ex altera parte videtur temporalis, quia biennio concluditur, & post biennium non datur. atqui non dicitur exceptio temporalis à tempore, intra quod competit; sed à tempore, quo actionem perimit. Ergo haec exceptio nullo modo est temporalis, nec dicenda est anomala, sed est verè perpetua, prout exceptio perpetua, & temporalis hic accipiuntur. Sed si haec vocabula ita accipias in hac diuisione exceptionis, ut sumuntur in diuisione actionis, cum dicimus actionem esse perpetuam, vel temporalem. §. de perp. & temp. act. in princ. ita ut perpetuum vel temporale dicantur ratione durationis, non ratione effectus: certè haec exceptio non numerata pecuniae est temporalis, nisi per querelam intra biennium perpetuetur. C. de non numerata pecu. l. in contractib. 14. §. in omni. * Porro exceptionum dilatoriarum quaedam dicuntur sumi ex persona, ut Imp. docet §. vlt. ut exceptiones procuratorum, quae procuratore sumuntur, quasi non possit procuratori officio fungei: inmodi exceptiones tres in contextu proponuntur. I. Exceptio militiae. nam miles non potest esse alterius procurator, ne hac ratione auocetur a militia. C. de procurat.

§. vii.

EX HOC tit. colliguntur 9. axiomata.

1 Exceptiones reorum defendendorum gratia comparatae sunt. in prin.

2 Saepe quod iustum est, iniquum est. cod. princ. Vide. Arist. lib. 5. Ethic. cap. pe.

3 Pactū conuentū non tollit obligationē ipso iure, sed ope exceptionis §. praeterea.

4 Iniquum est, aliquem contra pacta condemnari d. §. praeterea. quia pact. sunt seruanda §. de societ. axio. 1.

5 Iniquum est de periurio quari. §. 2. quē. Coniun. l. quod si deferente. 21. D. de dolo.

6 Sententia absolutoria non tollit actionem ipso iure, sed ope exceptionis.

7 Miles non potest fieri procurator, nisi in rem suam. §. ult. Coniun. l. 7. & l. 9. C. de procuratorib.

8 Procuratoris officium virile est §. ult.

9 Infamis in iudicio procurator iure civili esse potest. d. §. ult. iure canonico non potest. ij. q. 7. c. infamis. & c. seq.

De replicationibus.

TIT. XIV.

HOC titulo subiiciuntur aliae duae exceptionum diuisiones. ¶ Prima diuisio est, quod vel est exceptio proprie dicta, vel replicatio, vel duplicatio, vel triplicatio, vel vltior exceptio, vt quadruplicatio, &c. De replicatione loquitur Imper. in princ. tit. de duplicatione in §. 1. de triplicatione in §. & si rursus. de vltioribus exceptionibus in §. quarum. Nota I. hunc esse iudiciorum ordinem & progressum, vt actor con-

tra

tra reum agat, reus contra actorem excipiat: actor contra rei exceptionem replicet, reus contra actoris replicationem duplicet, iterum actor contra rei duplicationem triplicet, & reus contra actoris triplicationem quadruplicet. Nota II. quemadmodum institutio non solum continet institutionem proprie dictam quæ primo gradu fit, sed etiam substitutionem, quæ fit secundo, vel ulterius ei gradu, ut in l. Gallus. 29. ff. de lib. & post. & aliis locis; ita etiam exceptionis appellatione non solum contineri exceptionem proprie dictam, sed etiam replicationem, duplicationem, & ultiores defensiones d. §. quarum. ¶ Secunda divisio est in §. §. ult. ult. quod alia sunt exceptiones debitorum propriae, quæ non prosunt fideiussoribus, sed tantum reis principalibus, ut exceptio cessionis bonorum, de qua in §. ult. supr. de ac. alia prosunt etiam fideiussoribus, ut exceptio pacti de non petendo. nam si reus pactus sit ne petatur, non solum ipse, sed etiam fideiussor eius pacti exceptione se tueri potest. Quod verum est, cum pactum in rem (id est, generaliter) factum est, ne petatur. nam si pactum sit in personam, id est, ne à se petatur ab herede peti poterit. D. de pact. l. & heredi. 21. §. ult. & l. seq. Hæ exceptiones, quæ etiam fideiussoribus pre sunt, dicuntur rei coherere. quæ verò fideiussoribus non proficiunt, dicuntur personæ coherere. ff. de except. l. 7.

EX HOC tit colliguntur duo axiomata.

1 Prius pactum per posterius non tollitur ipso iure, sed ope exceptionis. in prin. Coni. l. si vnus. 27. §. pactus ne peteret. D. de pact.

2 Quod à fideiussoribus petitur, ab ips.

558 *Instit. Lib. III. Tit. XV.*
reco peti videtur. §. ult. Commun. l. aduersus
19. D. de recep. qui arbitr.

De interdictis.

TIT. XV.

ACTIENIS appellatione, si verbum
latius accipiatui, etiam interdicta con-
tinentur. ff. de oblig. & act. l. actionis. 37. sed
proprie loquendo interdicta ab actionibus
distinguantur. ff. de procui. l. non solum
39. in principio. I. Quia actiones partim
sunt civiles, partim pratoriae. supr. de act.
§. sed istae. interdicta vero omnia sunt prae-
toriae. supr. h. tit. vers. erant. II. Quia plerum-
que actiones sunt de proprietate, interdicta
vero omnia sunt de possessione, etsi non-
nulla etiam causam proprietatis implicitam
habent, quatenus in quaestione de possessione
is vincit, qui in proprietate potior est. ff.
hoc tit. l. 2. §. quaedam. III. Quia in actionum
formulis praeter verba dirigebat ad iudi-
cem, veluti, Si paret Titium a Mauro centum
accepisse mutuo, condemna iudex. in interdi-
ctis autem verba dirigebat ad litigantes,
veluti, Quorum bonorum possessioni illi ex edicto
meo data est, quod ex his bonis possides, ut res-
tituas. ff. quorum bonor. l. 1. ¶ Divido hunc
titulum in quatuor partes. ¶ In prima hic
titulus necitur cum praecedentibus. ¶ In
secunda, quae est in versic. erant. definiun-
tur interdicta. Ex qua definitione Nota I.
interdicta olim à praetore viigente reddi so-
lita esse, quod quia in desuetudinem abiit,
idecirco dicitur hodie iudicari sine interdi-
ctis

Princ.

etis. §. i. cod. §. ultim. non quia hodie nullus sit usus interdictorum, sed quia interdicta ipso iure vim suam exerunt sine pronuntiatione prætoris. Nota II. omne interdictum aut prohibere, puta vim fieri aut iungere, veluti ut aliquid restituatur, vel exhibeatur. Nota III. interdictis maxime locum esse, cum de possessione aut quasi possessione contentio est. Intellige possessionem corporis: quasi possessionem iuris alicuius. Duplex autem de causa adiecta est partic. *maxime*. Primo quia interdum actione de possessione queritur, ut cum creditor pignus persequitur actione hypothecaria, quæ nudam possessionem auocare dicitur. ff. de euct. l. si cum venditor. 66. in princ. Secundo quia (ut paulo ante notavi) quædam interdicta etiam causam proprietatis continent. ¶ In tertia tituli parte ponuntur tres interdictorum diuisiones, quasi prima explicatur in §. i. ubi Imp. Primo ponit diuisionem interdictorum in prohibitoria, restitutoria & exhibitoria. quibus possunt addere interdicta mixta, quæ simul prohibitoria sunt, & exhibitoria. ff. t. l. i. §. Secundo in vers. prohibitoria definitione & exemplis declarat interdicta prohibitoria. Exemplum est, cum prætor prohibet vim ei fieri, qui sine vitio possidet, id est, qui neque vi, neque clam neque precario possidet. Accutius hoc loco intelligit interdictum *ne vi fiat ei qui in possessionem missus est*. Ego vero intelligo interdictum *ne vi fiat ei qui in possessionem missus est*, quod posterius capietur. vide l. i. in prin. ff. de possessione. II. Exemplum est interdictum *de mortuo inferendo*, id est, ne vis fiat, quominus liceat mortuum inferre. vide l. i. in prin. ff. de mor-

tuo infer III. Exemplum est, *ne adificetur in loco sacr.* ff. ne quid in loco sacr. l. i. in princip. subaudi, deformitatis vel incommodi causâ. nam ornamenti causâ licet id facere. d. l. i. §. quod ait. IV. Exemplum est, *ne quid fiat in flumine publico, vel ripa eius, quo potius nauigetur.* ff. de fluminibus. l. i. in princ. Hoc interdictum cessat in fluminibus priuatis, & in riuis, aut torrentibus. d. l. i. Tertiò in versic. restitutoria similiter definitione & exemplis explicat interdicta restitutoria. I. Exemplum est interdictum *quorum bonorum*, de quo dicitur etiam §. de adipiscendâ. vide l. i. ff. quorum bonor. Nota I. hoc interdictum dari bonorum possessori. id est, ei qui iure pratorio successit. Nota II. hoc interdictum dari contra eum qui aliquid hæreditarium possidet pro hæredê, vel pro possessore, id est, bona fide, cum putet se esse hæredem, aut mala fide sciens se non esse hæredem. d. §. de adipiscendâ. Nota III. utilitatem huius interdicti esse, ut bonorum possessor rerum hæreditariarum possessionem adipiscatur. d. §. de adipiscendâ. Cum dicimus bonorum possessorem, respicimus ad ius: cum autem dicimus eum adipisci possessionem, significamus possessionem, quæ est facti. II. Exemplum est interdictum *unde vi*, quo aliquis recipit possessionem rei immobilis, unde per vim deiectus fuit. §. hoc tit. §. recuperanda. & ff. de vi & vi armata. l. i. in pr. Quattò in versic. exhibitoria. definitione & exempla proponit interdictorum exhibitoriorum. I. Exemplum est; cum de libertate alicuius agitur. hoc est interdictum *de homine libero exhibendo*. ff. de hom. lib. exhib. l. i. in princip. II. Exemplum est *de exhibendo li-*

berto, cui patronus vult operas indicere. Operarum definitionem, & diuisionem exposui s. ad tit. de acquif. per arrog. Hoc loco nota primò, operas patrono a liberto deberi ciuilibiter, si vel per stipulationem, vel adhibito iureiurando sint promissæ, alias deberi tantum naturaliter. ff. de condict. indeb. l. si non fortem. 26 §. libertus. & C. ad Viselliam. l. vn. Nota secundò, libertum eas operas patrono debere, quas ei patronus indixerit: nec prius debere, quam petantur. ff. de oper. libert. l. si quis hac lege. 1 §. iudicium. III. Exemplum est de liberis parenti exhibendis, qui ab aliquo detinentur inuiti. ff. de liber. exhibend. l. 1. in princip. & l. ult. Quintò in vers. sunt tamen. ostendit hæc omnia rectè vocari interdicta, quasi inter duos dicta: etsi nonnulli putarunt interdicta propriè dici, quæ sunt prohibitoria, reliqua vero propriè appellari decreta, quia interdicere interdum sumitur pro prohibere. Sed cur dicuntur interdicta inter duos? quoniam prætor inter actorem & reum interdicta reddebat sine iudice pedaneo. cum autem actionem debar, tunc præter actorem & reum erat etiam ipse iudex pedaneus. Alij malunt interdicti vocabulum deducere à partic. *interim*, ut interdicta vocètur quasi interim ad tempus dicta, donec de proprietate iudicetur. Isidor libro 5. Originum, cap. 2 §. interdictum. Anianus ad lib. 5. Sententiar. Pauli, tit. 8. in prin. Alcia. in l. pecuniæ verbum. 178 §. actionis. D. de verbor. signif. ¶ Secunda Interdictorum diuisio subicitur in §. sequēs. quòd alia sunt adipiscendæ possessionis, alia retinendæ, alia recuperandæ. Nota I. hanc non esse gene-

§. sequēs.

generalem diuisionem omnia interdicta cō-
plectentem, sed esse subdiuisionem interdi-
ctorum ad rem priuatam & familiarem per-
tinentium, cū alia sint interdicta de rebus
sacris, alia de rebus publicis. Hinc interd. l. 2.
§. hęc autem. Nota II. differentiam inter ad-
piscerē, & recuperare dicimur enim adipisci
posse rem quā auct. nō habuimus: recupera-
re autem, quā antea habuimus, & amisi-
mus: aut igitur possessionem habemus, aut
habuimus, aut nec habemus nec habuimus.
§. adipiscenda. *§. adipiscenda.* primo casu dantur interdicta rei uenia pō-
sessionis. secundo casu interdicta recuperandę
rei. tertio casu interdicta adipiscendę. Hęc
verō diuisionis membra declarat Imp. ex em-
plis. Itaque in §. adipiscendę. proponit duo
exempla interdictorum adipiscendę. I. Exem-
plum est interdictum *quorum bonorum*, de quo
dictum fuit in §. 1. vers. restitutoria. II. Exem-
plū in vers. interdictū, est interdictū *Saluianū*.
Nota primò, auctorem huius interdicti fuisse
Salvium Iulianum Iuriscōs. qui iussu Hadriani
Imp. cōposuit edictū perpetuū, & aliis interdi-
ctis prætoris hoc postremū adiecit. Nota se-
cundo hoc interdictum directum dari domino
fundi aduersus quemcumque possessorem re-
rum pacto expresse sibi à colono pignoratari-
um. D. de Salu. interd. l. 1. §. 1. hęc enim est
differentia inter colonum, & inquilinum:
quod res coloni nō obligatur domino fūdi
sine pacto expresse, quamuis in fundo
illata sint res autem inquilini, eo ipso quod
inuehuntur vel inferuntur in aedes cōductas,
censentur tacite obligari domino ædium, ut
exposui ad §. item Seruiana. §. de act. Vnde
autem interdictum Saluianum datur eidem

domino fundi de partu ancillæ sibi à colono pigneratæ, post eam à colono venditam edito. d. l. r. §. 1. & aliis creditoribus contra ipsos debitores, non contra extraneos possesores.

C. de precat. l. 1. * Deinde in §. retinendæ. §. *retinenda.*

proponit duo exempla interdictorum retinendæ, videlicet interdictum *uti possidetis*, & interdictum *ut possidetis*.

Nota I. ex hoc §. interdictum *ut possidetis* pertinere ad res immobili-

les, *ut possidetis* ad res mobiles. Nota II. sublatâ

antiquâ horum interdictorum differentiâ; ho-

die utriusque eandem esse vim & potestatem, id

est, si duo de possessione cõtradiant, quia uter-

que asserat se se possidere & petat suâ posses-

sionem sibi conservari, eum vincere, qui se pore-

litis cõtestatur possidet, nisi ab adversario vi-

tiosè possideat. Nota III. possessionem vitiosam

dici, quæ est violenta, vel clandestina, vel pre-

caria. Nota IV. iure civili non posse cumulari

iudiciû petitorium, quod est de proprietate, &

iudiciû possessorium; sed opus esse, ut primû

iudicio possessorio constet, ut sit possessor;

deinde in iudicio petitorio ille possessor sub-

eat partes rei, adversarius autem sit actor, & su-

stineat onus probandi iure tamen Canonico

minuenda; ut litium gratiâ placuit contra ra-

tionem iuris civilis admitti cumulationem ut-

riusque iudicij, tam petitoris, quam possessoris.

ext. de causa possessorij & proprietatis. c. 3. 4. 5. & 6.

Nota V. commodum possessionis hoc esse, ut

actore dominium non probante res penes

possessionem, licet nihil probantem maneat.

C. de rei vindic. l. ult. & de probat. l. 2. Quo-

circa probandi onus dicitur actori incumbere.

re. s. de legat. s. non solam in fi. & de probat.

l. verius. 21. & de iur. l. est & decretum. 25. &

§. posside-
re.

C. de lib. cau. l. 5. id est, probandæ suæ inten-
tionis. nam onus probandæ exceptionis seu
defensionis, cum actor intentionem suam
probauerit, reo incumbit. D. de proba. l. quin-
genta. et 2. l. in exceptionibus. et 9. in princ. &
C. eo. l. 1. * Post hæc in §. possidere. quatuor
de possessione notat. I. Non solum nos possi-
dere per nosmetipsos, sed etiã per alios, qui
nostro nomine in possessione sunt, proinde
per eos possessionem retineri, ut per colonos,
inquilinos, commodatarios, depositarios. hi
namque sibi nõ possident, sed domino: idcir-
co dominus dicitur per eos possidere. II. Pos-
sessionem retineri solo animo. exempli gra-
tiã, ut retineam possessionem fundi, vel ædiũ,
non est opus, ut ibi semper maneam, & cor-
pore insistam: licet enim inde discedam, si
tamen animum habeam retinendæ possessio-
nis, placuit hoc sufficere, ne possessionem
amittam. vers. quia etiam. III. Possessionem
acquiri; vel per se vel per alium, vers. adipisci.
ut expositum fuit lib. 2. tit. per quas pers. nob.
acq. IV. Possessionem non acquiri solo ani-
mo. vers. nec vlla opus est corporali appre-
hensione. Facilius igitur possessio retinetur,
quã acquiritur. quandoquidem s. diximus
eam retineri solo animo, nunc verò nega-
mus eam acquiri solo animo. An autem so-
lo animo amittatur, id est, si quis animũ ha-
beat deferendæ possessionis, an eo ipso pos-
sessionem amittat, exposui Cent. 6. quest. 96.
* Tãdem in §. recuperandæ. afferit exemplum
interdicti recuperandæ possessionis: simulque
declarat affinia quædam remedia. I. Igitur
proponit interdictum unde vi. Nota primò,
nos hoc interdicto recuperare possessionem
rerum

§. recupe-
randa.

rerum immobilium, ut fundi, vel ædium.
nam hoc interdictum nō pertinet ad res mo-
biles, nisi per consequentiam quandam. ut
puta si per vim ablata sunt mihi vestimenta,
non habeo hoc interdictum. sed si deiectus
sum de possessione prædij, in quo habebam
vestimenta, & hac ratione effectum, est, ut
vestimenta amiserim: certè per hoc interdi-
ctum non solum recuperabo possessionem
prædij, sed etiā habebitur ratio vestimento-
rum amissorum. ff. de vi & vi arm. l. 1. §. hoc
interdictum non ad omnem. & §. illud. & §.
seq. Nota secundò, hoc interdictum non ad
omnem vim pertinere, sed tantum ad vim
atrocem, qua quis de possessione deiectus
est. d. l. 1. §. hoc interdictum non ad omnem.
Nota tertio, olim fuisse duo interdicta de vi,
ut constat ex oratione M. Tull. pro Cæcinnæ,
quorum alterum erat de vi publica armis il-
lata, alterum de vi privata sine armis facta.
& huic quidem obstabat exceptio vitiosæ
possessionis, illi vero non obstabat, sed postea
factum est unum interdictum, positum in l.
1. in pr. ff. de vi & vi arm. cui exceptione vitio-
sæ possessionis non officere, Iustinianus
hoc loco testatur. Exempli causâ, si deieceris
me de possessione fundi, possum hoc inter-
dicto recuperare possessionem: & frustra al-
legabis te fuisse a me antea deiectum: quia
nihilominus cogèris possessionem vi ade-
ptam restituere. postea verò quàm mihi re-
stitueris, liberum tibi erit contra me uti
eodem interdicto. II. In vers. sed ex con-
stitutionibus, ponit affine remedium ex con-
stitutionibus, de quo iam dictum fuit in §.
1. de vi bon. rapt. III. In vers. qui autem,
addit

§. pen.

addit aliud affine remedium, nempe accusationem publicam ex lege Iulia de vi: de quo dicitur in §. item lex Iulia de vi. §. de publico iudic. IV. In vers. armorum. quia dixerat vim publicam fieri armis, privatam sine armis, declarat quanam appellatione armorum contingantur. ¶ Tertia interdictorum diuisio explicatur in §. pen. in quo Imp. Primò ponit hanc diuisionem, quod alia sunt interdicta simplicia, alia duplicia. Similis est diuisio actionum. pleræque enim sunt simplices, ubi scilicet actor & reus distinguuntur. §. hoc tit. §. retinendæ. quædam sunt duplices seu mixtæ, cum scilicet vterque est actor, vterque reus. §. de act. §. quædam. Secundò in vers. simplicia. definitione & exemplis declarat interdicta simplicia. Quod ad definitionem attinet, nota, eodem modo definiri actiones simplices, & interdicta simplicia: nimirum cum actor & reus sunt pers. næ distinctæ & separata. In exemplis notetur ad ea verba, *In flumine publica ripæ eius aliqui fieri*, respectu interdicti de loco sacro subaudiendum, *de for. i. i. vel in com. odi. causa*. D. ne quid in lo. sac. l. 1. §. quod ait. respectu autem interdicti de fluminibus subaudiendum, *quò peius nungitur*. ex §. 1. vers. prohibitoria. §. hoc titulo. Tertiò in vers. duplicia. dat exempla & definitionem interdictorum duplicium. ¶ Quarta tituli pars est in §. vlt. de ordine & ritu siue exitu interdictorum, quem Iulian. ait esse abolitum: quia olim prætor reddebat interdictum, deinde sponsio fiebat, & dabatur ab eodem prætore actio eidem interdicto consentanea: sed hodie hæc ipso iure obtinent, ita vt agat aliquis

§. vlt.

quis, quamvis nec interdictum, nec actionem à prætoribus impetrauerit. Hoc autem inquit Iustinus deo hereditaria solentis die ritus, quo veteres utebantur, non habet locum in iudiciis extraordinariis, sed tantum in ordinariis: hodie verò omnia iudicia sunt extraordinaria. Hunc locum Cuiac. sic interpretatur, ut omnia iudicia dicantur hodie extraordinaria, non quia necesse sit extra ordinem agere, sed quia semper liberum est actori utrum velit agere ex ordine, an extra ordinem. Sed et tunc hinc factum esse videtur, ut iudicia ordinaria in usu esse desierint.

EX HOC tit. colliguntur 7. axiomatica

1 Nisi constet vter possideat, iure civili non potest actio petitoria institui. §. retinendæ. iure tamen canonico potest. ex. de cau. poss. & propr. cap. 3. 4. §.

2 Idem non potest esse possessor, & in iudicio possessorio actor. d. §. retinendæ. Coniun. §. æquè. §. de actionib.

3 Commodius est possidere, quàm petere. d. §. retinendæ.

4 In pari causa, id est, neutro litigatorum probante, contra petitem iudicatur. d. §. retinendæ. Coniun. l. 4. Cod. de eden. l. ult. C. de rei vindic. & l. 2. C. de probat. cum simi.

5 Possessio per alium acquiri & retineri potest. §. possidere.

6 Solo animo possessio retineri, non acquiri potest. d. §. possidere.

7 In iudiciis extraordinariis non est opus interdictis, sed perinde iudicatur, ac si actio in factum ex causa interdicti reddita fuisset. §. ult.

De pœna temerè litigantium

TIT. XVI.

EXpositis actionibus, tam propriè, quàm impropiè dictis, atque ita absoluto tractatu de obiectis iuris particularibus, quæ sunt personæ, res, & actiones, nouissimo loco agitur de obiecto totum, id est, de iudiciis: quæ cum partim sint privata, partim publica, primo loco agit de privatis, de quibus duo considerantur, videlicet officium litigantium, & officium iudicis. In hoc igitur titulo præcipitur litigantibus, ne temerè litigent. cumque duobus modis contingere possit ut aliquis temerè litiget, hoc est, quia vel malam causam habeat, vel bonam causam malè persequatur: utrumque modum Imper. in hoc tit. considerat. Hinc duæ sunt huius, tituli. partes. ¶ Prima pars coërcet litigantes quominus calumniosè litigent. Et primò Imper. in princ. tituli. proponit tres modos, quibus litigantes coërcentur, nempe pœnam pecuniariam, iurandum de calumnia, & infamiam. * Secundò in §. 1. coniunctim tractat de iureiurando calumniæ, & de pœna pecuniaria. ubi dat varias regulas. I. Reus cogitur iurare de calumnia, id est, se bona fide litigare, cum pater se habere bonam causam. hoc à Doctor vocatur iuramentum credulitatis: quia non iurat ita esse, sed se ita credere. Quod si reus hoc iurandum præstare nolit, pro confessione habetur. Cod. de iureiur. propt. calumn. l. 2. §. fin. autem reus.

II. Reus

Princ.

§. 1.

II. Reus propter inficiationem ex quibusdam
 causis cōdemnatur in duplum. vers. at aduer-
 sus. vt fuit expentum in §. sed furti. supr. de
 action. III. Actor cogitur iurare de calumnia.
 versic. item actoris. alioqui, si iurare nolit,
 causā cadit. dict. l. 2. §. quod si actor. IV. Ad-
 uocati vtriusque partis, id est, tam actoris
 quam rei, tenentur iurare de calumnia. vers.
 vtriusque. Hodie hoc iurandum ab advo-
 catis non præstatur in singulis causis, vt Iu-
 stin. constituit: quoniam ab initio, cū ali-
 quis recipitur in numerum aduocatorum, ge-
 neratim de calumnia iurat, id est, se non
 defensorum causas, quas putet esse iniustas.
 V. Improbis litigator (nec refert, virum sit
 actor, an reus) cōdemnatur aduersario in
 impensas litis, & ad resarciendum omne
 damnum, quod ob eam litem passus est. vers.
 hæc autem. Nota ex hoc versic. veterem ca-
 lumniæ actionem sublatam fuisse, per quam
 improbus actor cōdemnabatur in decimam
 partem litis, quam ab initio repromiserat:
 idēque hæc erat actio ex stipulatione. No-
 vissimē autem Impe. hanc actionem restituit:
 sic tamen, vt nolit repromitti, seu nudam
 cautionē præstari, vt olim fiebat, sed satisfdari,
 vel iurato caueri. Nou. 112. cap. 2. Excipiunt-
 tur ibi causæ, quæ ex consensu vtriusque par-
 tis in iudicium deducuntur: in his enim cau-
 sis hæc cautio non præstatur. Item edicto 7.
 cap. 5. excipiuntur argentarij, qui hoc no-
 mine non satisfdant, sed repromittunt. * Ter-
 tiō in §. ex quibusdam. tractat de tertio mo-
 do, quo litigantes cōcrecentur, id est, de in-
 famia. vbi docet duo esse genera causarum ex
 quibus sequitur infamia. nam ex quibusdam
 infames

§. ex qui-
 busdam.

infames fiunt tantum per condemnationem: ex aliis tam per pactonem, quam per condemnationem. Exempli causâ, condemnatus depositi, est infamis, quia ob fidem factam damnatus est: pactus autem ne depositi conveniatur, non est infamis, sed fur infamiâ notatur, siue condemnatus, siue pactus sit. Plura alia exempla sunt in contextu. coniu. l. 1. ff. de his qui not. infam. Nota primò, actiones ex contractibus, vel quasi contractibus non esse famosas, nisi quis ex suo dolo damnetur, idcirco Iustin. ait has actiones tunc esse famosas, cum sunt directæ, non contrariæ, quod regulariter verum est: quia regulariter contrariis actionibus non agitur de dolo & perfidia, sed de calculo. ff. eod. l. 6. §. ult. interdum tamen hoc accidit, ut propter suum dolum aliquis iudicio contrario damnetur: tuncque etiam actiones contrariæ infamant. Exempli causâ, tutor propter dolum pupillo condemnatus directo tutelæ iudicio, fit infamis: pupillus autem tutori condemnatus contrario iudicio, non est infamis. is autem, qui negotium gerendum mandavit, si contra datam fidem nolit impensas reddere, iudicio mandati contrario damnatus, infamiam non vitat. dict. l. 6. §. mandati. Nota secundò differentiam inter contractus, & delicta. nam contractus non infamant sine condemnatione: delicta verò infamiam irrogant tam pactis, quam damnatis: nimirum quia paciscens confertur crimen confiteri. Nota tertio, hoc esse intelligendum, non de pacto gratuito, sed cum quis datâ pecuniâ pactus est ne secum agatur. dict. l. 6. §. pactusque

que. ¶ Secunda titul. pars in §. ultim. duos tit.
præcepta continet: quorum utrumque respi-
cit actorem. I. Præceptum est, ut in primis
reus in ius vocetur: quia hoc est principium
actionum instituendarum. Obserua non di-
ci ab Imperatore hoc esse principium iudicij,
sed esse principium actionum instituenda-
rum. Principium verò iudicij est princi-
pium actionis institutæ, nimirum litis con-
testatio. ff. ratam rem hab. l. amplius 1 §. Un-
de ea, quæ litis contestationem præcedunt,
ut vocatio in ius, & actionis editio, non di-
cuntur partes, sed præparatoria iudiciorum.
II. Præceptum est in versic. qua parte. ne pa-
rentes, vel patroni, vel patronorum liberi, seu
parentes in ius vocentur sine venia prioris.
nam qui locus fecerit, quinquaginta aureis
multatur, datâ in eum actione in factum, de
qua dictum fuit in §. penales. supr. de act.
Nota, prætorem contra dictas personas ac-
tionem interdum denegare, veluti si petat-
ur actio famosa. ff. de in ius voc. l. sed si hac.
10. §. penult.

EX HOC tit. colliguntur tria axiomata.

1. Cauendum, ne facile homines ad liti-
gandum procedant. in prin.

2. Multum interest, utrum ex delicto ali-
quis. an ex contractu debitor sit.

3. In ius vocatio est principium actionum
instituendarum. §. ult.

De officio iudicis.

TIT. XVII.

Exposito officio litigantium, ne temere litigent, consequenter exponit officium iudicis. Est autem duplex: nempe independens, & dependens. Officium independens est, quod per se consistit, & a Doct. nobile appellatur, ut cum iudex ex officio, & vel aliquo vel nemine denunciante, in facinorosos homines inquit. D. de offic. praesid. l. congruit. 13. in prin. Dependens est, quod iudicio per actionem moto interuit, eique adheret, nec sine eo consistit: ut cum in vindicatione frumenti, quod cum frumento alterius mixtum est, iudex qualitatis frumenti rationem habet. supr. de rer. diuis. §. quod si frumentum. in fin. & cum deducto usufructu, qui ad legatarium ex causa lucratiua peruenit, rei legate aestimationem legatario praestari iubet, supr. de legat. §. si cui fundus. Hoc si actionem iuuat, & condemnationem augeat (ut cum in iudiciis bonae fidei iudex reum in vfuras propter moram condemnat. D. loca. l. quætio. §. 4. in prin. & Cod. de usufr. l. in bonae fidei. 13.) mercenarium vocatur. Si vero condemnationem minuit (ut quia reo hereditatis petitione conuento permittitur impensas deducere. D. de hered. petit. l. planè §. 8. & quia rei vindicatione conuentus non condemnatultra pretium, quo eam rem vendidit. D. de rei vindic. l. item si verberatum. 1 §. §. 1.) officium aduersarium nominatur.

natur à Bart. in l. 1. num. 12. D. de iurisdic.
 Sed hic titulus est tantum de officio Iudicis
 mercenario, quod actioni feruit. ¶ *Dauidi- Princ.*
 tur in quinque partes. ¶ Prima pars nectit
 hunc titulum cum superioribus. ubi Imper.
 videtur verbo *superest*: quia nihil amplius di-
 cendum est de iudicis priuatis. simili ratione
 hoc eodem verbo usus est Iust. in princ. tit.
 de action. ubi exponitur ultimum iuris obie-
 ctum: & in princ. titu. de lege Falcidia, qui
 continet ultimum tractatum ad legata perti-
 nentem. ¶ Secunda pars in vers. & quidem.
 est de officio iudicis in genere, id est, quod
 pertinet ad quatuor actiones. Hic Iust.
 iudici praescribit, ut iudicet secundum leges
 scriptas, vel secundum consuetudinem. No-
 ta primo, si iudex contra ius iudicauerit, eum
 facere litem suam. supr. de oblig. quae quasi
 ex del. in princ. Nota secundo, duobus modis
 posse contingere, ut iudex contra ius iudicet:
 vel enim iudicat contra ius constitutionis,
 vel contra ius litigantis. exempli gratia duo-
 bus modis fieri potest, ut sententiam ferat
 pro testamento facto ab impubere, id est, vel
 quia iudicet impuberem posse facere testa-
 mentum, vel quia iudicet hunc qui testa-
 mentum fecit, esse puberem, cum reuera sit
 impubes. Priori casu dicitur sententia lata
 contra ius constitutionis, & ipso iure non
 valet, adeo ut non sit opus appellatione. Po-
 steriorem casu sententia tenet, nisi per appel-
 lationem rescindatur. Et quae sentent. sine
 appellat. rescind. l. 1. §. item cum contra.
 ¶ Tertia pars in §. 1. est de iudicio notali §. 1.
 quod est iudicium in personam. Hic datur
 vnum praeceptum, ut si iudex putet condem-
 nandum

nandum esse dominum serui delinquentis. eum condemnnet, ut certam summam soluat. (puta 10.) aut seruum noxæ dedat. Nota primo, hanc summam, in quam iudex condemnat, esse litis æstimationem: nimirum quia iudex tanti æstimat (exempli gratia) damnum à seruo datum. vel iniuriam ab eo factam. Nota secundo, non esse necessarium, ut iudex hac formula utatur, id est, ut condemnet dominum in quantitatem certam aut noxæ deditioem. nam etsi non debet prætermittere condemnationem certæ quantitatis, tamen potest omittere noxæ deditioem: quia facultatem serui noxæ dedendi non habet dominus à iudice, sed ab ipsa lege. ff. de re iudic. l. 6. §. 1. ¶ Quarta pars in §. etsi in rem. est de iudiciis realibus. ¶ Primo Imper. loquitur de rei vindicatione, quæ est actio in rem specialis. ff. de rei vind. l. 1. in princ. ubi dat tria præcepta. I. Præceptum est, ut si contra petitozem iudicauerit, id est, sententiam ferendam contra eum existimauerit, absoluat possessorem. Nota primo, verbum *iudicauerit*, hic significare voluntatem, non actum: quia non absoluit possessorem postquam iudicauit, sed postquam iudicandum esse censuit. De variis modis, quibus verba accipiuntur, lege notata ad 8. plas autem. sup. de action. Nota secundo, in his iudiciis spectari ius actoris, non rei. nem. Imperat. possessoriem (id est, reum) absolui debere, non propter iura quæ ipsi reo competunt, sed quia nihil iuris petitori competit. Regula namque iuris est, in pari causa meliorem esse conditionem possidentis; adeo ut actore non probante reus absoluitur, quamuis ni-

hil iuris

§. etsi in
rem.

hii iuris habeat. §. de interd. §. retinendæ. verſ. commodum. & C. de eden. l. 4. & de rei vind. l. vi. & de probat. l. 2. II. Præceptum eſt in verſ. ſiue **contra. vt ſi reum** condemnare velit, eum iubeat reſtituere rem petitam, ſi eum fructibus. de quibus autem fructibus hoc ſit intelligendum, explicabitur in tertia parte huius §. III. Præceptum eſt in verſ. ſed ſi poſſeſſor. vt ſi reus non moræ faciendæ cauſâ, ſed iuſta de cauſa dilationem petit ad rem reſtituendam, puta quia res illa eſt in aliquo loco remoto, iudex tempus ſeu dilationem ei concedat. Si quæras quantum temporis ſit concedendum: respondebo, quia hoc nulla lege deſinitur, iudicis arbitrio committi, argum. l. 1. §. vi. ff. de iur. delib. præſertim quia pro factorum & circumſtantiarum diuerſitate aliâs **prolixius** aliâs **breuius** tempus concedendum videtur. Notandum eſt ex vltimis verbis huius verſic. non aliter dictam dilationem reo indulgeri, quàm ſi ſatisfacet de re reſtituenda. ¶ **Secundò** in verſ. & ſi hereditas. loquitur de petitione hereditatis, quæ eſt actio de vniuerſitate. ff. de rei vind. d. l. 1. in pr. & ait eadem circa fructus obſervari in hoc iudicio, quæ obſervantur in rei vindicatione. Sed ex ſeq. verſ. hîc ſupplenda eſt particula **penè**: quia ſunt quæ ſam diſſerentiæ, quas mox exponam. Similiter Iuſtin in §. 1. 5. de donat. inquit mortis cauſa donationes ad exemplum legatorum redactas eſſe per omnia: deinde paucis interiectis, addit particulam **ferè**, inquit has donationes per omnia fere legatis connumerat. ¶ **Tertiò** in verſ. illorum. proponit quædam vtrique iudicio communia, tam ſpecialia, quàm vni-

uentili ubi dat tres regulas de fructibus. I. Re-
 gula est: Cum male fidei possessor condemn-
 natus, eadem ratio pendere habetur in fructi-
 bus, siue actum sit rei vindicatione, siue he-
 reditatis petitione: quia male fidei possessor
 cogitur omnes fructus restituere, tam per-
 ceptos, quam percipiendos, id est, quos per-
 cipere potuit. Particula *pendere*, indicat esse
 quasdam differentias. Prima differentia est:
 quia in rei vindicatione non veniunt fru-
 ctus percepti ante litem contestatam, nisi
 nominatim petiti sint. ff. de rei vindic. l. puer-
 rea. 20. & de ædilit. edict. l. ædiles. 25. §. item
 sciendum. in petitione autem hereditatis etiā
 hi fructus veniunt. quoniam hereditatem au-
 gent. ff. de heredit. petit. l. item veniunt. 20. §.
 item non solum. & l. item heres. §. 1. §. 1. Secun-
 da differentia est quia fructus post litem con-
 testatam in rei vindicationem veniunt, non
 iure actionis, sed officio iudicis. ff. de usufr. l.
 neque. 1. §. propterea quod non sunt partes rei
 petite, postquam ab ea separati sunt, sed tunc
 duntaxat, cum sunt pendentes, & cum re cō-
 iuncti, ut poma in arbore pendencia. ff. de rei
 vind. l. fructus pendentes. 44. in petitionem
 autem hereditatis omnes fructus etiā a so-
 lo separati veniunt iure actionis, quia (ut iam
 dixi) hereditatem augent. II. Regula est in
 versic. si verò. Bonæ fidei possessor nec fructus
 consumptos, nec neglectos restituere tene-
 tur. Veram autem teneatur restituere fru-
 ctus perceptos non consumptos, expositi ad
 §. si quis a non domino. §. de rei. litis. l. i.
 III. regula est in versic. post inchoatam.
 Omnes possesores tenentur restituere fru-
 ctus a die litis contestatæ, siue eos fructus
 negle-

neglexerint, siue perceperint, quamuis contumplierint. ratio est: quia post litem contestatam omnes sunt malæ fidei possessores. C. de acquir. possess. l. nemo. 10. Generaliter de fructibus nota, fructus intelligi deductis impensis, quæ querendorum, colligendorum, conservandorumque eorum gratia fiunt. D. de hered. petit. l. si a domino. § 6. & ult. & de op. seru. l. 4. §. 1. & fam. erec. sol. l. iustas quædoris. § 1. in princ. & de vsur. l. quod in t. l. 1. § 6. & sol. ma. l. 7. in princ. & C. de fructib. & lit. expen. l. 1. ¶ In quatuor. parte considerantur iudicia mixta, nempe ad exhibendam, familiæ erec. l. iustas, communi diuidendo, & finium regundorum. quorum primum pertinet ad rerum exhibitionem, secundum & tertium ad diuisionem, quatum ad agrorum continuum di. tinct. onem.

¶ **Primò Imp.** in §. si ad exhibendum. loquitur de actione ad exhibendum. ubi dat quatuor præcepta, seu quatuor regulas. I. Res est exhibenda in eadem causâ, in qua erat, cum

primùm petitū fuit vt exhiberetur. unde si iudicio ad exhibendū pendente, res a poss. dore vlt. acapitur, deinde actio exhibeatur, non est recte exhibita: sed is qui exhibuit, nihilominus cōdemnabitur actori in id quod interest.

II. Nō solum res exhibēda est, sed etiā fructus medij tēporis sunt restituendi. Mediū tempus iusti appellat, quod pendente iudicio ad exhibendū currit. nimirū post litē contest. vsq. ad sententiā definitiuam. vers. præterea. III. Reo petenti sine frustratione, vt tempus exhibendi causâ sibi detur, iudex delationem concedere debet. dummodo sit scd. i. e. re restituenda, id est exhibēda veri quod neget.

d. si fa-
milia.

§. eadem.

& ff. de exhib. l. de eo. 12. §. pen. Quātum autē temporis indulgeri debeat, quia nulla lex definit, ipse iudex arbitrabitur. arg. l. 1. §. ult. ff. de iur. de iud. IV. Qui iussui, id est, inter locutioni iudicis non obtemperat, hoc est, nec rem exhibet, nec se exhibiturum cavet, condemnandus est per sententiam definitivā in id quod actoris interest. verū. quod si neque §. præterea. Vide §. & ibi notata. §. de act. ¶ Secundo in §. si familia. tractat de iudicio familiae erciscundae. quod quia mixtū est, id est partim in rem, partim in personam, ut expositum fuit in §. quædam. §. de act. consequenter in hoc iudicio considerantur res, & personales præstationes. De rebus dat Imperator vnum præceptum, ut singulae res hereditariae singulis heredibus adiudicentur. Proponit autem tres causas propter quas fit condemnatio in præstationes personales. I. Cū res vni heredi adiudicata, pretiosior est, quā adiudicata coheredi: ut enim servetur æqualitas, is, qui rem pretiosiores obtinet, alteri in pecuniam est condemnandus. II. Cū vnus heres fructus ex rebus hereditariis percepit. III. Cum vnus heres rem hereditariam corripit, vel consumpsit. Adde IV. causam, si coheres sumptus bona fide fecerit. D. fam. ercisc. l. ex parte. 30. in princ. & C. eod. l. filia. 18. §. 1. In fine §. ait Imperator, ea, quæ de rebus & personalibus præstationibus dicta sunt, indistincte obtinere siue sint duo, siue plures heredes. ¶ Tertio in §. eadem. loquitur de actione communi diuidendo. ubi distinguit tres casus I. Casus est, cū de pluribus rebus diuidendis agitur. hoc casu inquit Imperator

iator eadem obtinere, quæ in iudicio familiariteriscundæ: proinde singulæ res singulis litigantibus adiudicari debent: & si vnus res sit pretiosior, is ceteris in pecuniam est condemnandus. II. Casus est in versic. quod si de vna. cum agitur de vna re, quæ commodè in partes diuidi potest, veluti de defuncto. huius casus decisio perspicua est in contextu. III. Casus est in versic. quod si commodè. cum res vel commodam diuisionem non recipit, vt ædes valde angustæ, vel nullo modo diuidi potest, vt seruus, aut quadrupes. hoc casu iubet Imp. omiſſa diuisione, totâ rem vni adiudicari, cumque inuicem alteri in pecuniam damnari. In verbis autem legendum ex quibusdam manuscriptis *vel homo* non (vt vulgo) *veluti si in me*: quoniam hæc lectio falsam sententiam continet: siquidem significat hominem aut mulum non posse commodè diuidi, cum hæ res nullo modo recipiant diuisionem, de qua hîc agitur, id est, per quam iudex facit partes pro diuiso. ¶ Quarto in §. pen. tractat de iudicio finium regundorum: & loquitur tam de re ipsa, quàm de præstationibus personalibus. De re dat vnum præceptum, vt iudex ex fundo vnus nihil alteri adiudicet, nisi commodior & euidentior finium distinctio hoc requiratur. Ponit autem tres causas, propter quas aliquis condemnatur in præstationes personales. I. Causa est in versic. quo casu. cum pars ex agro vnus est alteri adiudicata. hic enim illi in pecuniam est condemnandus. II. Causa est in versic. eo quoque. cum quis circa fines deliquit, vt quia surripuit lapides, vel excidit arbores finales, id

§. pen

l. tit.

est, quibus agri distinguebant. hoc casu datur etiam actio extraordinaria de termino moro. III. Causa est in versic. contumaciæ. cum quis iudici non obtemperauit, veluti quia iudice iubente agros metiri, non est passus id fieri. ¶ Quanto in §. ult. (qui communiter pertinet ad tria illa iudicia, familiæ ereiscundæ, communi diuidundo, & finium regundorum) declarat effectum adiudicationis, quam diximus saepe fieri in dictis iudiciis. Effectus est translatio domini, nam is, cui res adiudicatur, statim eius dominus fit. Nota I. hunc esse modum acquirendi civilem & particularem, ideoque adiungendum esse duobus illis modis lib. 2. expostis, id est, usufructui, & donationi. Nota II. hoc modo aliquem acquirere dominium, licet rem non apprehenderit: hoc enim est, quod Imper. ait, eum statim fieri dominum, ac res ipsi adiudicata fuit, id est, etiam si corporealem possessionem non apprehenderit. Nota III. tum demum hoc obtinere, ut is cui res adiudicatur, statim fiat dominus, cum aduersarius eius, à quo fuit ea res abiudicata, erat dominus, si equum is cui adiudicatur, non fit statim dominus; sed potest eam rem usufructu capere. ff. de usurp. & usufructu si per tutorem l. 7.

EX HOC tit. colliguntur sex axiomata.

1 Iudex non debet aliter iudicare, quam legibus, aut constitutionibus, aut moribus proditum est. in princ.

2 Bonæ fidei possessor. nec de fructibus consumptis, nec de neglectis tenetur. §. & si in re. C. en. d. §. si quis à non domino. ff. de reinduit.

3 A die litis contestatæ omnes fructus re iudicanti restitui debent. d. §. & si in rem.

4 Non

4 Non sufficit rem exhibere, nisi in eadem causa exhibeatur. §. si ad exhibendum.

5 Evidentioris distinctionis gratia iudex fines agrorum mutare potest. §. si finium.

6 Per adiudicationem dominium transfertur in eum cui adiudicatur. §. ult.

De publicis iudicijs.

TIT. XVIII.

A Iudiciis privatis transit ad publica. Notata iudicia publica capi daotus modis; quantoque latius, ut complectantur etiam iudicia popularia. ff. de iureiurand. l. cum qui 30 d. in popularibus. quandoque angustius ut distigantur à iudiciis popularibus; unde in ff. diversi sunt tituli, de popularibus actionibus, & de publicis iudiciis. hæc posterior significatio sumi hoc loco debet. Est autem differentia inter iudicia popularia, & publica; non quam Cuiac. tradit, quod illa sunt civilia, hæc criminalia: sed quod illa sunt prætoria, hæc civilia. proprie namque publica iudicia dicuntur, quæ legibus publicorum iudiciorum sunt constituta, ut lege Julia maiestatis, lege Julia de adulteris, lege Cornelia de falsis, &c. quapropter etiam si harum legum pœnæ sint mutatae, tamen ipse leges retentæ sunt, inique attribuuntur pœnæ, quæ sunt constitutionibus principum introductæ, ut in progressu magis intelligitur. ◀ Primò Imperator di- *Primo*
stinguit hæc iudicia publica à privatis: nam iudicia privata per actiones instituuntur: iudicia verò publica vel per accusationem

vel per denunciationem, vel per inquisitionem, ex. de accusat. in rubr. & c. qualiter & quando debeat. 24. vers. contra quos. & de finem. c. licet Heli. 31. vers. contra quos.

§. I.

¶ Secundò in §. I. docet, unde dicantur iudicia publica: & inquit, ideo dici publica, quia eorum executio plerumque datur cuius è populo. Nota I. executionem hic accipi pro prosecutione, quæ est propria actoris, vt & in l. 7 §. si paciscat ne operis. ff. de pact. aliàs executio locum habet post rem iudicatam, & tribuitur executori, qui rem iudicatam ad effectum perducit. Nota II. particulam *plerumque* indicare hanc esse iuris regulam, quæ non caret exceptionibus. quidam enim in iudicio publico accusare prohibentur. ff. de rit. nupt. l. palam. 43. §. Senatus. & de accusat. l. qui accusare. 8. & l. seq. Nota III. hanc etymologiam posse accommodari etiam iudiciis popularibus: quemadmodum definitio iudiciorum popularium, quæ habetur in l. 1. ff. de popul. act. quòd ius populi tueretur, etià iudiciis publicis aptari potest. Nota IV. hanc etymologiam convenire iudiciis publicis, prout iudicia publica in nostro iure accipiuntur, id est, quæ legibus publicorum iudiciorum sunt constituta, vt paulò ante exposui. sed initio Romanæ reipublicæ iudicia publica dicebantur, cum ipse populus iudicabat. nemo enim de capite ciuis Romani iniussu populi sententiam ferre poterat. ff. de orig. iur. l. 2. §. exactis. & §. & quia. unde Cicerò damnatus est lege Clodia, quia iniussu populi coniuratos supplicio affect. ¶ Tertio in §. publicorum. proponit summam horum iudiciorum diuisionem: quòd alia sunt capi-

talia

§. publi
corum

alia, alia non capitalia. Dicuntur capitalia, quibus damnatus eximitur è ciuitate Romana: quod fit morte, vel maxima capitis deminutione, vt damnatione in metallum, vel media capitis deminutione, vt deportatione. non capitalia vero dicuntur, cum damnati caput non eximitur è ciuitate Romana, sed aliter punitur, nimirum infamia cum damno pecuniario. supplicio, vel corporali coëctatione, vt fustigatione. ff. hoc tit. l. 1. 2. Nota I. aliter iudicia capitalia hic accipi, aliter in l. trāfigere. 32. C. de transact. ita namque capitale iudicium dicitur, quod inogat pœnam sanguinis, id est, mortis. ff. de bonis eor. qui mort. sibi consc. l. 1. in princ. Nota II. omnia iudicia publica inogare infamiam. Nota III. falsam esse Dect̃er. regulam, quod honor vitæ equiparatur. sic enim infamia morti esset comparanda: quod falsum esse apparet ex hoc §. quia pœna mortis facit iudicium capitale, pœna autem infamiae non facit capitale. ¶ Quarto declarat singulas species publicorum iudiciorum. ¶ Iudicium publicum in §. publica autem iudicia. est iudicium legis Iulæ maiestatis. Nota primo, incertum esse auctorem huius legis. sed Antonius Augustinus suspicatur latam fuisse à Cajo Cæsare dictatori. Nota secundò, ex variis causis locum esse huic accusationi: sed in contextu tantum proponi causam grauissimā, cum scilicet aliquis contra salutem principis, aut reipublicæ machinatus est: quo casu specialiter vocatur crimen perduellionis: quia hostes à veteribus appellabantur perduelles: & qui ita delinquit, hostilem animum

§. publica
autem
iudic.

habet. Ad leg. Iul. de iust. l. ult. & de verb. significat. l. quos nos hostes 234. in prin. Nota tertio, puniri hoc casu affectum, quamvis non sit secutus effectus. C. eod. l. 6. idcirco Imperator in contextu non ait eos puniri, qui facinus perpetrarunt, sed qui aliquid moliri sunt. Nota quarto, si delinquens viuat, eum morte puniri. si verò ante sententiam mortuus sit, eius memoriam damnari, & bona confiscari. quod speciale est in crimine perduellionis. aliàs non habet locum, quamvis sit crimen læsæ maiestatis. d. l. ult. quia delicta morte delinquentium extinguuntur, hæredes autem in pœnam non succedunt. C. si reus vel accusator mortuus fuer. l. 2. 3. 4.

§ item
rex Iulia
de adul.

§ II. Iudicium publicum in §. item lex Iulia de adulteriis. est legis Iuliæ de adulteriis. Nota primò hanc legem latam esse ab Augusto. Nam Iul. de adul. l. 1. Suetonius Augustus c. 24. Nota secundò stuprum & adulterium in hac lege promiscue accipi, quâvis loquendo adulterium dicatur committi in mulierem nuptam: stuprum in viduam honestè viuentem, aut virginem, aut puerum. C. eod. l. 6. Si 1. l. stuprum; 34. & de verb. significat. l. inter stuprum. 101. in prin. hoc autem loco Imperator tria distinguit: adulterium cum nupta, claudam libidinem cum puero, & stuprum cum virgine vel vidua honestè viuente. Nota tertio, pœnam prædictam, quæ irrogatur adulteris, non esse ex lege Iuliæ, quæ relegatione adulteros puniebat. D. de testibus. l. scio 14. l. ex eo. 18. & de his quæ videntur indigni. l. Claudius 12. & de question. l. 6. & de testibus. l. 4. §. adulteri. sed ex constantinianis ad legem Iuliam accommodatis. C.

ad l. Iul. de adulter. l. quamvis adulteri. 30.
 in si. Nota quartò, adulteriam iure nouissimo
 cast. gari, & in monasterium detrucl. Nouel.
 134. cap. 7. Quod autem habet in l. vltim.
 nuper ex Basilicis adiecta in dict. tit. Cod. de
 a luter. vt adulteris verberatis & tonsis nares
 abicindantur, **non est (vt puto) Iustinianico**
iuri consentaneum: idèoque ea lex tollenda
 est ex Iustiniani Codice. Nota quinto, pœ-
 nam stupri, de qua hic in vers. pœnam. re-
 gulatèr infl. gi, quandoque autem stupr. ū
 grauius puniri. nam qui in puerum deliquit,
 gladio punitur, vt dixit Imperator in princ.
 huius §. Et tutor qui pupillam quondam
 suam stuprauit, publicatis bonis in exilium
 mittitur. C. si quis eam cuius tutor fuit, cor-
 rupterit. l. vn. Item si mulier seruo suo se iun-
 xerit, capite punitur, & seruus crematur. C.
 de mulie. quæ se propr. seruo iunx. l. vn. Nota
 sextò, plerisque locis hodierna consuetudine
 probari, quod olim apud Athenienses lege
 cautum fuit, vt stuprator vel doret puellam,
 quacum stuprum commisit, vel eam uxorem
 ducat. Clarus libro 5. sententiarum. §. stu-
 prum num. 1. ¶ III. Iudicium publicum in
 §. item lex Cornelia de sicariis. cū legis Cor-
 nelie de sicariis. Nota primò, hanc legem
 latam esse à L. Cornelio Sylla dictatore. No-
 ta secundò, hac lege puniri homicidas, &
 eos, qui hominis occidendi causa cum telo
 ambulauit (quid autem telū appellatione con-
 tineatur, in vers. telum. exponitur, & Xe-
 rophonis auctoritate confirmatur, quem-
 admodum sicarij etymologia declarat in
 vers. sicarij) & veneficos. Nota tertio, si-
 carios dici à sica, quæ est gladiolus incur-
 ff

§. itò lex
 Cornelia
 de sicariis

aus teste Iosepho lib. 20. Antiq. Iud. cap. 7. attamen per abusionem sicarij vocantur, quicumque ex sem quouis telo commiserint, vt ait Quintil. lib. 10. cap. 1. Nota quarto, telum dici quicquid in longinquum iacitur, à Græca voce *τετ*, quæ significat procul seu longe. Nota quinto, venenos dici (vt Iustin. in fin. huius. §. definit) qui venitis artibus, & sursuris magicis, aut venenis homines occidunt, aut venena vendunt. adde eos quoque veneficorum appellatione contineri, & hac lege puniri, qui venenum malum necandi hominis causâ fecerint, aut habuerint. ff. ad l. Corn. de sicar. l. 3. Nota sexto, hac lege irrogari poenam gladij, non vt lata, sed vt correctâ fuit. nam eius poena fuit deportatio cum bonorum confiscatione: quæ poenâ hoc legi viuis honestioribus infligitur, d. l. 1. §. pen. Nota septimo, Gaium nostrum à Iustiniano appellari, vt & supr. in proœmio, §. penultim. non quia Gaius Iustiniani temporibus vixerit, quippe qui Hadriani ætate floruit, sed quia Iustin. has institutiones potissimum ex commentariis huius Gaii desumpsit. d. §. quas ex omnibus. Locus autem Gaij, qui à Iustiniano hîc citatur, extat in l. si caluitur. 2. §. 1. §. ult. ff. de verb. signific. ¶ IV. Iudicium publicum in §. alia. est legis Pompeiæ de parricidijs. Nota primo, incertum esse huius legis auctorem. Eam Cneio Pompeio attribuit Hotomannus, à quo dissentit Anton. Augustinus, hoc argumento, quod Malleolus multis ante Pompeium annis hac lege damnatus est. Nota secundo, parricidium interdum accipi pro quocumque homicidio vt in lege illa Numæ: §.

§. alia.

quis hominem liberum dolo sciens morti duit, parricida erit. quæ lex apud Festum extat in verbo *parricidium*. sed hic angustius sumitur pro specie quadam homicidij, ut in contextu expleatur. Quidam in priori significatione *parricidium* simplici r: in posteriori autem *parricidium* duplici r scribendum putant. Nota tertio *parricidium* in hac angusta significatione, in qua hic accipitur, complecti multos casus. Nam *parricidium* committitur. I. In parentes. II. in liberos. III. In aliquem ex sequentibus transversalibus, id est, vel fratrem, vel sororem, vel patrum, vel amitam, vel avunculum, vel materteram vel consobrinum vel consobrinam. IV. In virum aut uxorem. V. In aliquem ex sequentibus affinibus, id est, socerum, vel socrum, vel generum vel nurum, vel vitricum, vel nouercam, vel prauignum, vel prauignam. VI. In patronum, aut patronam. Hæc colliguntur partim ex hoc §. & ex l. vn. C. de his qui par. aut libe. occi. partim ex l. i. D. de leg. Pompe. de parricid. quæ tamen multis modis corrupta in h. videtur. Nota quarto puniri hæc lege non solum eum, qui *parricidium* commisit, veluti qui patrem aut filium necauit, sed etiam extraneum, cuius dolo *parricidium* commissum est, quæve conficius criminis extitit. Vnde habemus casum, quo aliquis grauius peccat si conficius sit criminis ab alio admissi, quam seipsum et me committat. etenim si extraneus Tristum occiderit, est homicida, & tenetur lege Cornelia de sicariis. si autem filio occidente sit criminis conficius: parricida est, ac punitur leg. Papeia de parricid. Nota quinto, in contextu legendum *afficiens*, non *adficiens*: & mox legendam *nuncupatione par-*

ricidij, non nuncupatione parentum. Nota sex-
 to pœnam parricidij in contextu expositam:
 de qua lege etiam M. Tull. in orat. pro Sex.
 Roscio. Quod autem Iustin. ait, parricidam
 in iuturum culeo, prouici in mare, vel in flu-
 men, intellige postquam virgis caesus fuit.
 ff. de leg. Pompeia. de parricidiis. l. penultima.
 Nota septimò, hanc pœnam trahere leg. l. O-
 peia, non prout lata, sed prout concessa fuit.
 nam lex Pompeia irrogauit pœnam leg. Cor-
 nelia de sicariis. D. de leg. Pomp. de parricid.
 l. i. hæc autem pœna cullei est ex more ma-
 iorum. D. cod. leg. penult. in pœna, qua cum
 abolita esset, ac parricidæ viui exurerentur,
 vel ad bestias damnarentur, Paul. libro 5.
 Sententiarum tit. 24. à Constantino in i. sum
 reuocata est. C. de his qui par. vel lib. occid. l.
 vn. §. V. Iudicium publicum in §. item lex
 Cornelia de falsis. est legis Corneliae de fal-
 sis. Nota primò, hanc legem latam fuisse à
 Cornelio Sylla dictatore, qui publicas quæ-
 stiones de falso continuat. ff. de orig. iur. l.
 2. §. capta. Paul. lib. 5. sententiarum l. 23. & 25.
 Nota secundo, hanc legem vocari etiam
 Cornelianam testamentariam, quia plerumque
 falsum in testamentis committitur, quamuis
 hæc lex etiam ad alias causas pertineat. præ-
 sertim ad nummos: vnde etiam nummaria
 vocatur à C. de Ver. 2. Nota tertio, falsi ver-
 bo non significari quodammodo mendacium,
 seu dissimulationem vel imitationem: D. de le. Cor-
 nel. de fals. l. quid sit. 23. & C. eo, l. nec exem-
 plum. 20. Nota quarto, pœnam huius legis,
 que traditur in fine huius §. id est, deporta-
 tionem regulariter infligi: quandoque au-
 tem irrogari pœnam grauiorem, vt mortem.

§. ite lex
 Cornel.
 de falsis.

C. de falsis. l. vii 22. quandoque leuiorem. ff. eod. l. pen. ¶ VI. Iudicium publicum in §. itē §. itē lex lex Iulia de vi. est legis Iulie de vi publica, Iulia. de vel priuata, de quo aliquid dictum fuit in §. vi. recuperanda. §. de interd. Nota primum, hanc legem latam fuisse vel à Cæsare dictatore, vt Manutio placet, vel ab Augusto, vt Hieronymus scribit. Nota secundo, hæc posse dici duo iudicia, alterum de vi publica, alterum de vi priuata. nam & in ff. sunt duo tituli separati, ad l. Iuliam de vi publ. & ad l. Iuliam de vi priu. Nota tertio, vim priuatam dici, quæ sit sine armis: publicam verò, quæ sit armis adhibitis, vt hic, & d. §. recuperanda. quamquam hæc expositio imperfecta est. vt enim dicatur vis priuata, non sufficit eam factam esse sine armis, sed & insuper opus est, vt facta sit a persona priuata contra personam priuatam sine violatione iuris publici. vide D. spet. 31. th. 22. & 23. Nota quarto penam deportationis, vel conuictionis tertie partis bonorum de qua hic in vers. si si quidem. dirigi libens hominibus, quemadmodum & pœna capitis ob virginē vel viduā vel sanctimoniam raptā, in vers. si autem. serui autē qui vim fecerunt in scio domino, iusto supplicio afficiuntur. qui vero non ignorante domino fecerunt, in metallum §. remanent. C. ad leg. Iul. de vi. l. seruos. 8. sed qui cumini raptus sunt obnoxii, cōcremantur. C. de rapt. virg. l. vii. §. sed & si quis. Nota quinto, raptū distingui à rapinā. nam rapina dicitur bonorum, vt §. de vi bonor. rapt. raptus autem dicitur personarum, vt virginis, sicut viduæ. Nota sexto iudicium de raptu non tam esse ex lege Iulia, quam ex constitutionibus, id est, ex

§. itē lex
Iulia pe-
culatus.

d. l. vn. quapropter iudicium publicum de vi in tria distinguitur, nempe de vi publica, de vi priuata, & de raptu. ¶ VII. iudicium publicum in §. item lex Iulia peculatus. est legis Iulie de peculatu. Nota primo, hanc legem latam esse ab Augusto, si Horomano credimus. Nota secundo, peculatum esse furtum pecunie seu rei publicæ, aut sacræ, aut religiosæ. Quæri autem potest, si res ciuitatis surripiatur, an peculatus dici possit. Respondeo non esse propriè peculatum, quia bona ciuitatum non vocantur propriè publica. ff. de verb. sign. l. bona. r. §. & l. seq. Proinde qui eiusmodi res surripit, non tenetur ipsa lege Iulia, id est, ex verbis legis. ff. de furt. l. ob pecuniam. 8 r. sed ex constitutionibus ad legem Iuliam accommodatis. ff. ad leg. Iul. peculatus. l. 4. §. ult. Nota tertio, poenam huius delicti modò esse capitalem, modò leuiorem, vt in contextu explicatur. ¶ VIII. iudicium publicum in §. est & inter. est legis Fauie de plagiaris. Nota primò, non tantum auctorem, sed & nomen huius legis incertum esse, quia modò *Fauia*, modò *Fauia*, modò *Fauia* scriptum reperitur. Nota secundo, plagiaris dici eos, qui *πλάγιος* (id est, dolose) liberos homines aut seruos alienos intercipiunt. Nota tertio, poenam huius legis fuisse pecuniariam. ff. de le. Fau. de plagiar. l. ult. sed ex constitutionibus plerumque esse capitalem. C. eod. l. ult. ¶ IX. iudicium publicum in §. pen. est legis Iulie de ambitu. Nota primò hanc legem Augusto tribui ab Horomano. Nota secundo, hac lege teneri eos, qui illicito modo, vt datam pecuniam, honorè seu magistratum ambiunt. Nota tertio, poenam huius criminis esse deportationem. C. ad l.

Iul.

§. est &
inter.

§. pen.

Iul. de amb. tu. l. vi. ¶ X. Iudicium publicum in dict. §. penult. est legis Iulæ de repetundis. Nota primò, hanc legem latam fuisse a C. Iulio Cæsare. Nota secundò, hac lege teneri eos, qui cum officio publico fungerentur, aliquid acceperunt, quo magis vel quò minus officium facerent. ff. ad l. Iul. repet. l. 1. 2. & 3. Nam is quoque turpiter facit, qui pecuniam accipit, ut id faciat, quod gratis facere tenetur. D. de conduct. ob temp. vel inius. cau. l. ult. Nota tertio, hos puniri in quadruplum. C. cod. l. 1. quod inter fiteum, & personam lesam diuiditur. C. de ast. floribus. l. 1. Interdum extra ordinem puniuntur, modo grauius, modo lenius, ita ut quandoque ultimo supplicio afficiantur. ff. cod. l. 7. §. vltim. Præterea qui hac lege damnatus est, testimonium publicè dicere, aux iudex esse, aut postulare prohibetur. ff. eodem. l. 6. §. 1. ¶ XI. iudicium publicum in eodem §. penultim. est legis Iulæ de annona. cuius legis auctor ignoratur. Nota primò, hac lege teneri eum, qui annonam flagellauit, id est, qui aliquid fecit, quò annona carior esset. Nota secundò, pœnam huius criminis esse ordinariam 20. aureorum. ff. de leg. Iul. de annona. l. 2. in fin. sed plerumque extra ordinem puniuntur. ff. de extraord. crim. l. 6. ¶ XII. iudicium publicum in dict. §. pen. est legis Iulæ de relictis. Nota primò, hac lege teneri eum, qui pecuniam publicam sibi in vsum aliquem tributam retinuit, nec in eum vsum consumpsit. ff. ad l. Iul. pecul. l. 2. Nota secundò, relictorum appellatione etiam totam summam significari. Cod. de hered. institu. l. 2. quapropter hac lege

lege tenetur, eam pecuniam publicam accepit; siue totam, siue partem sibi retinuerit. Nota tertio, huius criminis reum amplius tertia parte quam debet, puniri. ff. ad leg. Iul. pecul. l. 4. §. qua lege. id est, non solum restituere eam pecuniam, quam retinuit, sed & insuper tertiam eius quantitatis partem. si nge aliquem acceptis centum, impendisse in opus publicum 70. retinuisse 30. dicimus eum reddere 40. & insuper tertiam partem, id est 10. prout restituere 40. ¶ Quinto in 6. ult. ostendit se bicriter percursum, & quasi in indice proposuisse. Nam et a publica prout ex actione notitiam ex Digestis peti iubet.

EX HOC rit. colliguntur tria axiomata.

1 Magna diuersitas est inter iudicia publica, & priuata. in prin.

2 In crimine læte maiestatis punitur affectus, licet non sequatur effectus. §. publica autem iudicia. Conian. l. 3. in prin. C. ad leg. Iul. maiest.

3 In parricidio æquè conscius ac perpetrans delictum punitur. §. alia.

ANACEPHALEOSIS.

EXPOSITIS QUATVOR

*Instituonum libri summa capita
breuiter repetere libet.*

L I B. I.

Iuris prudentiæ t cuius principia at-
que elementa in Institutionibus tra-
duntur) finis est Iustitiæ. Obiectum ve-
rò iustitiæ est ius : cuius diuisiones
quatuor proponuntur. Primo partim
est publicum , partim priuatum. priua-
ti autem partes sunt tres 1. ius natu-
rale , ius gentium, & ius civile. Secun-
dò aut est scriptum, aut non scriptum.
Tertio vel est immutabile, vel mutabi-
le. Quarto aut versatur in personis, aut
in rebus, aut in actionibus. 2. Persona-
rum duplex est diuisio. Primò alij sunt
liberi, alij serui 3. Liberorum autem alij
ingenui nascuntur 4. alij libertini sunt
manumissione 5. quæ certis casibus im-
peditur per legem Aham Sentiam 6. &
olim impediabatur etiam per legem
Fusiam Caniniam 7. Secundo vel sunt
sui iuris, vel alieni iuris. Hi aut sunt
in potestate dñinorum 8, aut in pote-
state parentum nempe liberi 9 procrea-
ti ex iustis nuptiis, vel legitimati, 10 vel
adoptati, 11 nisi aliquo modo potestas
sit dissoluta. 12 Illi qui sui iuris sent,

- 1 De iustitia & iure.
- 2 De iure natu-
rali, gentium, &
civili.
- 3 De iure per-
sonarum.
- 4 De ingenuis.
- 5 De libertinis.
- 6 Qui, & ex qui-
bus causis ma-
nūmittere non
possunt.
- 7 De lege Fusa
Caninia tollēda.
- 8 De his qui sui
vel alieni iuris sunt.
- 9 De patria po-
testate.
- 10 De nuptiis.
- 11 De adoptio-
nis ius.
- 12 Quibus mod.
ius patriæ pote-
statis soluitur.

partim

13 De tutorib.
14 Qui test. nec
tutores dari
possunt.

15 De legitim.
adgnatorum tu-
tela.

16 De capitis de-
minutione.

17 De legitima
patronorum tu-
tela.

18 De legitima
parentum tutela.

19 De fideiuciar.
tutela.

20 De Atiliano
tutore, & eo qui
ex lege Julia &
Titia datur.

21 De auctorita-
te tutorum.

22 Quib. modis
tutela finitur.

2 De curatorib.

24 De fufica-
tione tutorum
vel curatorum.

25 De ex. ufa-
tionibus tutoru.
vel curatorum.

26 De fufpectis
tutoribus, vel
curatoribus.

1 De rerum diui-
fione.

2 De rebus cor-
poralibus & in-
corporalibus.

3 De feruentib.

4 De vfufuctu.

5 De vfu, & h. h. i. r. inc. 6 de vfurapionib. & longi temporis
poffeffionibus. 7 De donacionib. 8 Quibus alienare licet,
vel non 9 Per quas personas nobis acquiritur.

partim sunt in tutela 13. quæ vel est
testamentaria 14, vel legitima, vt ad-
gnatorum 15 (fed adgnatio per capitis
diminutionem tollitur 16, patrono-
rum 17, parentum 18, fideiuciaria 19, vel
datina (harum autem omnium effectus
in tutorum administratione 20, & au-
thoritate cernitur 21, & omnes puber-
tate aliisque modis finiuntur 22) par-
tim in curatione 23 : communia vero
tutelæ & curationi tria sunt : fuficatio
24, excufatio 25, & ob fufpicionem
remotio 26. Hactenus de personis:

L I B. II.

Rerum attributa duo explicantur. do-
minium, & obligatio. Quod ad domi-
nium attinet, quædam res acquiri non
possunt, nonnullæ acquiruntur iure
gentium, alæ iure ciuili. Iure gentium
tantum res corporales modis particula-
ribus acquiruntur 1. Iure autem ciuili
tam res corporales, vt fundus, aurum,
vestimentum, quam incorporales 2, vt
feruitutes prædiorum 3, vfufuctus 4,
vfus, habitatio 5. Modi autem acquiren-
di iure ciuili partim sunt particulares,
partim vniuerfales. Particulares sunt, vt
vfucapio 6, & donatio. 7. His modis ea
quæ ab aliis alienantur 8, acquirimus
per nosmetipsos, vel per alios 9. Vni-
uerfales sunt quatuor. Primus modus
est hereditas: quæ vel ex testamento de-
fertur,

feratur, vel ab intestato. De testamento
tria considerantur: ordinatio, infirma-
tio, & accidentia. Quod ad ordinatio-
nem spectat, totum hoc negotium inter
testatorem & heredes agi videtur. Te-
stator vel est paganus 10, vel miles 11,
vel nullo modo testari potest 12. Heres
aut exheredatur 13; aut instituitur, siue
in primo 14, siue in secundo gradu, ut
substitutus vulgariter 15, vel pupillari-
ter 16. Infirmanur autem testamenta
vel ipso iure 17, vel per querelam inof-
ficiosi, & sententiam iudicis 18. Acci-
dentia testamentorum sunt quatuor.
Primum est heredum qualitas 19. Se-
cundum, legata: quæ constituuntur 20,
adimuntur, transferuntur 21, per legem
Falcidiam minuuntur 22. Tertium, fi-
deicommissa: quæ diuiduntur in uni-
uersalia 23, & particularia 24. Quar-
tum, codicilli 25. Hucusque de testa-
mentis.

L I B. III.

Ab intestato defuncti hereditas aut
ingenui, aut liberti. Ingenuorum he-
reditates deferuntur primis suis heredi-
bus, & quali suis 1. Secundò legitimis:
ut agnatis vel quali agnatis, parenti-
bus, qui liberos emanciparunt 2, matri
3, & mulieris defunctæ filijs, vel nepo-
tibus 4. Terrio cognatis 5 secundum

gradus: De legitima

agnatorum successione. 3 De S. C. Terullian. 4 De S. C. Orficia-
no. 5 De successione cognatorum.

10 De testamen-
tis ordinandis.

11 De militari
testamento.

12 Quibus non
est permissum fa-
cere testamen-
tum.

13 De exhereda-
tione liberorum.

14 De heredibus
instituentis.

15 De vulgari
substitutione.

16 De pupillari
substitutione.

17 Quibus mo-
dis testamētum in-
firmatur.

18 De inofficio-
so testamento.

19 De heredum
qualitate, & dis-
tinctione.

20 De legatis.

21 De ademptio-
ne, & translatio-
ne legatorum.

22 De lege Fal-
cidie.

23 De fideicom-
missarum heredi-
tatibus.

24 De singulis
rebus per fidei-
commissum relictis.

25 De codicillis.

De hereditati-
bus quæ ab inte-
stato deferuntur.

De legitima

6 De gradibus cognationis.

7 De successione libertorum.

8 De assignatione libertorum.

9 De bonorum possessionibus.

10 De acquisitione per arrogationem.

11 De eo, cui libertatis causa bona addicuntur.

12 De successione subleuatis, quae fiebat per bonorum venditiones, & ex S. C. Claudiano.

13 De obligationibus.

14 Quibus modis re contrahitur obligatio.

15 De verborum obligationibus.

16 De duobus rebus stipulatio, & promittendo.

17 De stipulatione seruorum.

18 De actione stipulationis.

19 De mandatis stipulationibus.

20 De fidei iudicio.

21 De literarum obligatione.

22 De obligationibus ex contractu.

23 De actione ex contractu.

24 De locatione & conductu.

25 De societate.

26 De mandatis.

27 De obligationibus ex quasi contractu.

gradus praerogatiua 6. Liberto succedunt liberi, fratres, patroni, patronorum liberi, vel cognati 7. aut is ex patrone liberis, cui libertus a patrone fuit assignatus 8. De hereditatibus haec tenus.

Secundus acquirendi modus vniuersalis est bonorum possessio 9. Tertius est acquisitio per arrogationem 10. Quartus est addictio bonorum libertatum

conseruandarum causa 11. Hi quatuor modi sunt in usu. Fuerunt olim & alij duo, id est, bonorum emptio, & ex S. C. Claudiano, qui non sunt amplius in usu.

12. Hucusque de dominio: Consequenter agitur de obligationibus: quarum

causae quatuor sunt. Prima obligationis causa est contractus 13. Contractus

vero aut re perficitur, vt mutuum, commodatum, depositum, pignus 14: aut

verbis, vt stipulatio 15. Re vel per vnum rem fit, vel per duos res 16: &

vel per homines liberos, vel per seruos 17. & vel est praetoria, vel iudicialis, vel

communis, vel conuentionalis 18. & vel est utilis, vel inutilis 19: & vel est reo non

nullo, vel satisfactorio 20: aut iuris 21 aut solo consensu 22. vt emptio & venditio 23, locatio & conductio 24, societas 25, mandatum 26. Secunda obligationis causa est quasi contractus 27. Ex

his causis tam per notmetipsum, quam

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per

per alios obligationem acquimus 28:
& eandem certis modis amittimus 29.

I. I. B. IV.

Tertia obligatio omnis causa est delictum
vt furtum 1, rapina 2, damnum 3, iniuria 4. Quarta causa est quasi delictum.
5. Hactenus de obligationibus. Hic finit
tractatus de rebus: sequuntur actiones: quoniam duo sunt genera. In primo
genere ponuntur actiones proprie dictae
6: quibus accidunt quatuor. Primum
accidens est qualitas: vt ex contractu
alieno exercitoria, iustitoria, tributoria,
de peculio, de in rem verso, quod iussu
7: ex delicto serui 8, aut pauperie data à
quadrupede noxalis 9. Secundum acci-
dens est, per alium agere 10. Tertium
accidens est satisfactio 11. Quartum ac-
cidens est duratio 12. In secundo gene-
re collocantur exceptiones 13, (quarum
appellatione etiam replicationes, & ul-
teriores vtriusque partis allegationes
continentur 14 & interdicta 15. Di-
ctum est de personis, de rebus, & de ac-
tionibus. Ex his tribus constant iudi-
cia, quae diuiduntur in priuata (de qui-
bus dantur praecepta tam litigantibus,
16, quam iudici 17,) & publica 18.

28 Per quas per
fontem ius obli-
gatio acquiritur

29 Quis modis
tollitur obligat.

1 De obligatio-
nibus quae ex de-
licto nascuntur.

2 De vi bonorum
raptorum.

3 De lege Aquil.

4 De iniuriis.

5 De obligatio-
nibus quae quasi
ex delicto nascuntur.

6 De actionibus.

7 Quod cum eo
qui in aliena po-
testate est, nego-
tium gerit esse
licet.

8 De re seruilius
actionibus.

9 Si quadrupes
pauperie ferre
dicatur.

10 De his, per
quos agere pos-
sumus.

11 De satisfactio-
nibus.

12 De perpetuis
& temporalibus
actionibus, & quae

exceptionibus.

13 De perpetuis
& temporalibus
actionibus, & quae

exceptionibus.

14 De replicationibus.

15 De interdictis.

16 De priuatis
iudiciis.

17 De officiis iudicis.

18 De publicis
iudiciis.

ANALYSEOS INSTITV-

TIONVM IMPERIALIVM

FINIS.



EX INSTITVTIO-
NIBVS IMPERIA-
LIBVS SELECTA.

A IVLIO PACIO I. C.

LIBER I.

CAP. I. De iustitia & iure.

IUSTITIA est constantia iuris, ut in l. & perpetua ex voluntate. *ut in l. & perpetua ex voluntate.*
Iustitia est constantia iuris, ut in l. & perpetua ex voluntate. *ut in l. & perpetua ex voluntate.*
Iustitia est constantia iuris, ut in l. & perpetua ex voluntate. *ut in l. & perpetua ex voluntate.*

Iustitia numquam mutatur: quamvis iustitia sit rectum, id est, homo saepe mutetur, nec ante recte agat.

Metonymicis voluntas accipitur pro habitu, per quem volumus. Et recte spectatur potius voluntas, quam actus: quia non actus, sed voluntas iustum facit. Exempli gratia, qui vult depositum reddere, et non redditur, iustus est. qui vero iniustus & coactus reddit, non est iustus, quamvis eius actio iusta sit.

Ius hic non iuratur pro arte iuris, ut in rubr. sed pro obiecto iustitia, in quo iustitia versatur, ut fortitudo in periculis, temperantia in voluptatibus corporis, liberalitas in pecuniis.

Res divina & humana à nobis considerantur, quatenus ad ius & iniuriam referuntur: in aliis scientiis considerantur aliis modis.

Nota, contrariorum esse eandem scientiam.

h Subaudi

h. Subaudi, 3 Iuris precepta h. tria sunt: honeste
generalia, sub viuetis, aliorum non ledere, suam cuique
quibus omnia tribuere, & iuris precepta.

specialia pre- 4 Ius & publ. com. est, quod ad statum
cepta conti- rei Romanæ & spectat p. naturam, quod
necur. Quin- singulorum, & licet in p. natura, hoc in-
est duo pre- em collectum n. est ex preceptis natura-
ra sub tercio libus, gentium, & ciuilibus. p. vi.

comprehendi
possunt, ut in
definitione in-
stituta factum
est: in iunt e-
um in tercio
eminenter, ut

Schola-
maris & feminae
suis leguar, que
procreatio, & edu-
catio. in p.
quomodo ad
trigulum in
tetragono, &
anima vo-
geratiua, ac
plantina in
rationali.

i. Hic prima iura Romani diuisio pre-
onitur.

h. Ideo dicitur rei Romanæ, quia res sumus in iure Ro-
mano, generaliter autem ius publicum est, quod a statum
Reipublicæ spectat.

i Subaudi, ciuium Romanorum.

in Nota, quod naturale, gentium, & ciuile non est facies, sed
partes iuris priuati.

2 Hoc improprie dicitur ius gentium, & a iure, ad id ius ge-
nus in iure proprio spectatur.

h. Non omnes brutarum & animalium a iure, & ius natu-
rale reſeruitur: sed et iura, que in rebus & personis
quod in spectantur, & in iure sunt, & ad id ius
h. in iure communi spectantur.

CAP. II. De iure naturali, gentium, & ciuili.

1 Ius naturale a est, quod natura omnia
animata docuit. Hinc deſcendunt b
maris & feminae coniunctio, necerum-
ficus leguar, que procreatio, & educatio. in p.
2 Quod quisque populus ipse sibi ius
constituit, id quod proprium ciuitatis est,
vocatque ius ciuile, quali ius ciuitatis
proprium. Quod vero naturalis ratio in-
ter

n Honor est constitutio, ius honorarium a, responsa magistratus. prudentum o, partim non scriptum. §. constitutio ius honorarium stat.

6 Legis auctor est populus: plebisciti, plebs §. lex est. senatusconsultum, senatus. §. senatusconsultum. constitutionis, princeps, per epistolam referens, vel cautus, per edictum cognita decernens q, vel edicto. praetores (sed harum constitutionum, aliae sunt personales, quae personam non egrediuntur aliae generales, quae in omnes videntur ius praetorium §. sed & quod iuris honorarium, praetorium; quia res, & aediles curules §. §. praetorum. responsa plurima sunt fori, Iuriconsultum. §. responsa prudentum.

7 Non scriptum ius est consuetudo, quam tacitus populi consensus diuturno tempore. in usu comprobavit. §. sine scripto.

8 Ius naturale primum est immutabile: secundarium ratio mutatur: ius civile consuetudine, aut lege saepe mutatur.

§. pen. Ius naturale a primaum appello, quod divina providentia inter omnes homines constituit, veluti ut Deus colatur, ut parentibus obtemperetur. Secundarium

voco, quod naturalis ratio post peccatum primi parentis introduxit. de quo §. the. 4. propositio.

Inde dicti, quod sella curuli vterentur. alii erant aediles plebis.

Nulla lex certum tempus desinit, quod dicatur esse vltimum diuturnus. quocirca iudicis arbitrio relinquendum hoc censio, arg. l. 1 §. 1 l. D. de iur. de lib.

Hic datur tertia iuris divisio.

Iuris naturalis appellatione modo significatur ius commune omnibus animalibus, ut §. h. t. in pr. modo ius gentium, et j. de rer. diuis. §. singulorum. modo etrumque simul, ut hic.

Legis appellatione nunc y significo quod y In principiis ius scriptum.

9 Iuris a ob ecta a tria sunt, personæ, res, & actiones. §. ult.

pro huius

th m.

z Hec dici

est quarta

iuris iuris,

quod vel

ca personas

versatur, vel

circas, vel

circas actio-

nes.

a In quibus

versatur, ve

physica in re-

bus naturali-

bus, medicina

in corporibus

sanis vel

agris, ges-

metria in

CAPUT III.

De patria potestate.

I N potestate parentum iure civili b

I. Nati ex iustis nuptiis c in prin.

Intellige hos esse in potestate patris, vel

aut aut proxi. paterni, non matris, nec ad-

scendentium per lineam maternam. §. ult.

II. Legitimi. j. titu. prox. §. ultim. III.

Adoptati. j. deadopt. in prin.

CAP. IV.

De nuptiis.

N Uptie sunt viri & mulieris con-

iunctio a individuum b vitæ con-

G 3

magnitudinibus, arithmetica in numeris.

a Civium Romanorum alij sunt patres vel matres fami-
liarum, id est, sui iuris: alij filij vel filie. c. m. id est, in
potestate parentum. D. de his qui, sui vel alieni. sunt. l. 4.
de quibus hic agitur.

b Nati sunt in potestate est iuris civilis, id est, civium
Romanorum propriam: nulli enim alij sunt homines, qui
talem in obres potestatem habeant, qualem habent civis
Romani. §. qui autem. h. t.

c Qua sit in la nuptia, declarabitur cat. seq. them. 2.

a Intelligit coniunctionem animorum, non corporum, quia
nuptias non concubitus, sed consensus facit. D. de div.
reg. iur. l. nuptias 30

b Hoc iure civili verum est, sed iure canonico ex certis
causis admittitur thori separatio, qua vita conjugalis
contin

ptio per emancipationem sit dissoluta f. §. pontificis an
 1. II. Inter fratrem & sororem, nisi per aquid necesse
 adoptionem iuncti fuerint, & alteruter sit rursus sit em-
 emancipatus g. §. inter. III. Cum fra-
 tris vel sororis filia, vel nepte, nisi sit filia magis pro-
 vel neptis sororis adoptiva h. §. fratris. sio est. Pler-
 Confobrinorum i autem nuptia iure ci- que putat non
 esse necessari.

G g 4

Ego contrariam sententiam verioram puto: quia non quili-
 bet coniunctum cum eius facit iustas nuptias, sed consensus
 secundum legem. xxxij. quast. 2. c. 2. Et quod tam id: quod
 in c. cum apud 23. ex. de sponsal. dicitur sufficere solum
 consensum eorum, de quorum coniunctione agitur: non
 excludit consensum parentum, sed verba, citum, & alia
 facta: perficere namque scopus illorum contextuum est
 hoc excludere: Circo non dicitur has solas personas con-
 sentire, quae coniunguntur, sed requiri tantum consensum,
 non aliam factum harum personarum, ut in d. c. 2. non re-
 quiritur corporum commixtio ad perficiendum matrimo-
 nium, & in d. c. cum apud non requiruntur verba. Ita
 tamen manet, hunc consensum adhibendum esse secundum
 leges, quae consensum parentum requirunt.

f. Publica honestas omnino impedit nuptias inter ea: per-
 sonas, quae aliquando parentum & liberorum locum in-
 ter se obtinebant.

g. Possum igitur eam uxorem ducere, quae aliquando
 reris fuit, quamvis cum ducere non possum, quae mihi
 fuit aliquando filia.

h. Filia vel neptis mea facris advenit, non est mihi
 coniuncta, neque naturaliter, quia non sumus ex eodem
 sanguine, neque civiliter, quia non sumus in eodem loco. Vi-
 deo autem ex patre dicuntur filij de eodem fratre, & de
 fratre & sorore: sed in praesentia omnia appropinquata
 consobrinorum continentur, quia haec vocantur in eadem
 significatione accipiuntur, ut §. quarto gradus §. de gradibus.

k Iure au- uili k permittuntur. §. duorum. IV. Cum
tem canonico amita, vel amita magna m, hec sint ado-
prohibentur. prius n; & cum matertera o, vel matertera
xxxv. q. 3. c. magna p. §. item amitam. V. Cum ea, quæ
quædam. semel q fuit priuigna r, vel nurus f. §. affi-
nitatis.

l Id est, so-
rore patris.

m Sorore aui.

n Dummodo adoptio maneat, nec per emancipationem
sit dissoluta, siue enim amita mea adoptiua emancipata
sit, siue ego sim emancipatus, potero eam uxorem du-
cere.

o Hac est soror matris; nec potest esse adoptiua, quia
nostra matertera non est in nostra familia.

p Hac est soror auia: & similiter non potest esse adopti-
ua; quia nunquam est in nostra familia.

q Id est, constante matrimonio Nota, soluto matrimonio
dissolui affinitatem iure civili. §. affinitatis. & §. lq. h. r.
non iure canonico xxv. q. 10. c. fraternitatis. Ergo iure
civili, quamdiu mater in matrimonio meo est, tamdiu eius
filia est mea priuigna. morte autem matris desinit esse pri-
uigna, sed ob reuerentiam præterita affinitatis, quia mihi
fuit aliquando loco filia, non potest mihi nubere. Similiter
quamdiu mulier filio meo nupta est, tamdiu nurus mea &
filia loco mihi est: mortuo filio, desinit esse nurus, sed ni-
hilominus magis eam ducere uxorem possum; quoniam ad nu-
ptias prohibendas, sufficit eam fuisse aliquando loco filiæ.

r Priuigna est filia coniugis ex anteriori matrimonio su-
cepta. sic filia mea ex priori uxore, est priuigna mea præ-
teritis uxoris: & filia mea uxoris ex priori matrimonio
suscepta, est mea priuigna. Priuigna igitur refertur ad vi-
tricum, & nouercam ego namque filia uxoris mea sum
matris: illa filia mea est nouerca.

s Nurus est uxor filij: ac refertur tam ad socrum, quam
ad socrum: quia mariti pater est socer, mariti mater est
socrus.

f Socrus

nitatis. vel socrus, vel nouerca. §. so. f. Socrus re-
crum. Sed compriugni u recte inter se ferunt ad ge-
nuptias contrahunt x. §. mariti. V l. Cum uerum, & ad
filia uxoris post diuortium, ex alio viro uarum: nam
procreata, & cum sponsa filij, vel pa- fia maritus
tris a. §. si vxor. est gener: filij

§ Inuitarum nuptiarum poenæ multæ vxor est nu-
funt. quarum nonnullas referam. I. Nec rui. ut. que,
vir, nec vxor, nec nuptiæ, nec matrimo- id est, am ge-

G § nero, quàm
nuri, pater coniugis dicitur focer, & mater dicitur socrus.
t Nouerca refertur tan ad priuignum, quàm ad pri-
uignam: est enim vxor patris, quæ non est mater, sed loco
matris.

u Si uidua filios habens, uiduo filios habenti nubat: il-
lius & huius filios uoco compriugnos.

x Quia nec sunt cognati cum non sint ex eodem sangui-
ne nec affines; quoniam affinitas tantum est inter cognatos
uiri & uxorem; nec non inter cognatos uxoris, & mari-
tum; non inter cognatos mariti, & cognatos uxoris.

y Hoc intellige secundum ius ciuile: quo iure matrimo-
nium per diuortium soluitur: nam iure canonico per di-
uortium non soluitur matrimonium, nec licet transire ad
alias nuptias: sed tantum thori separatio conceditur.

z Hac non potest dici priuigna, cum enim uxoris mea fi-
lia, quæ mihi priuigna est, per diuortium cum matre fa-
ctum desinat esse priuigna. certè multò minùs priuigna
erit, quæ postea nascitur. Denique diuortium, & omnis dis-
solutio matrimony, sicut antecedentem affinitatem diri-
mit, sic futuram impedit.

a Quæ differentia est inter sponsam, & uxorem: eadem
est inter sponsam filij, & nurum: nec non inter sponsam
patris, & nouercam: quia nurus est vxor filij, & nouerca
est vxor patris.

b Quæ in institutionibus ponuntur à Iustiniano: reliquæ
sunt petendæ ex Codice, & Nouellis.

c Qui

c Quia quod *niem c*, nec dos intelligitur. II. Liberi iure non va- ex eo conu suscepti, non sunt in potesta-
de i. l. t. te patris, sed spurij. III. Dissoluto tali
de h. l. t. conu non datur iterum ad dotem repeten-
d Quia dos *dam c. 8. si aduersus.*

fino m. tri- 6 Liberi naturales legitimantur, atque
mente esse ita in potestatem patris relinuntur quibus-
non potest. D. dam modis: veluti si fiant emancipati, aut si
de in. det. l. 2. cum eorum matre que cum ab initio ma-
c Non p- trimonium contrahi poterat, dotalia in-
test dari do- strumenta fiant g.

is exadio,

cum dos non

fit, et si ne-

tem, sed quod

datur in est. si

per ignem

nam

repetitur

conuentione

si autem

de con. l. 1. si

notauit

Si dolo malo

conuentione

conuentione

D. de in. det.

l. act. 61. et C. de incest. nup. l. 4. et auth. incestu.

f Curia, et vel decuriones accuntur in municipio: sena-

tores, Roma.

g Speciale est hoc casu, ut dotalia instrumenta in nu-

ptis contrahendi sunt necessaria.

a Ad p- tio est alius legitimus, cui aliquis natus filius, et

in potestate nostra sit. Sed huj appellacione intellige etiam

neptem, et proneptem, et vnicuique.

b Apud acta iudicis competentis insinuato, C. h. 2. l. 2.

in fi.

C A P. V.

De adoptionibus

i **A**doptio generaliter sumpta diuidi-
 tur in adoptionem specialem, & ar-
 rogationem. Adoptantur filii familiarum,
 inter eos magistrates: arrogantur patres-
 filij autem, et filij familiarum ex i. l. pro p-ncipis h. 8. r.
de con. l. 1. si 2 Si filius familiaris ab alio aut proauo
 notauit, l. 1. r. naturali adoptetur, adoptio non. Sed si d
 Si dolo malo quis alio aut a parentum Treiam con-
 uentione adoptetur, non valet adoptio, i. l. si
 D. de in. det.

quod

l. act. 61. et C. de incest. nup. l. 4. et auth. incestu.

f Curia, et vel decuriones accuntur in municipio: sena-

tores, Roma.

g Speciale est hoc casu, ut dotalia instrumenta in nu-

ptis contrahendi sunt necessaria.

a Ad p- tio est alius legitimus, cui aliquis natus filius, et

in potestate nostra sit. Sed huj appellacione intellige etiam

neptem, et proneptem, et vnicuique.

b Apud acta iudicis competentis insinuato, C. h. 2. l. 2.

in fi.

c Nisi

quod ad hoc ut adoptatus adoptanti inte- c. *Nisi ab eo*
tato succedat i. §. sed hodie. *emancipatus sit.*

3 Impubes non arrogatur, nisi causa §. de herede qua
cognita, & satisfactione talis elioni d. ab ut. ab in. §. de
rogatore praestita de bonis per arrogatio- h. §. de
nem quatuor s. c. si arrogatus in ea aetate d. *Qui vo-*
pupillari decesserit, ei restituedis, ad quem *catur servus*
pertinerent §. si adopto facta non fuisset. *publicus.*

Præterea si arrogator impuberem arroga- c. *Vide tit.*
tum emancipaverit, aut exheredaverit, si §. de acqui. sit.
ne iusta causa: non solum bona per eum ter arrogat.
quaestæ, confectum ei restituit, sed etiam f. Si pater
quantam bonorum suorum partem ei mo- *naturis pu-*
liens relinquere cogitur g. §. cum autem. *pillo substi-*

4 Ad præns vel arrogans debet esse ple- *tuerat, perti-*
na iuventute (id est, 18. annis) maior *nerent ad*
natus k. §. quam adoptatus siue arrogatus. §. *substitutum.*
minorem. *sin minus, ad*

5 Licet in locum filii, vel filiae, vel ne- *heredem le-*
potis, vel neptis, vel in vltiorem gradum *gitimum.*
adoptare, etiam si filium is, qui adoptat, nō g. *Quid er-*
habeat i. §. licet. Et tam filium alienū ado- *go, si arroga-*
ptare in locum nepotis, quam nepotem in *tor plures fi-*
locum filij k. §. & tam filium. *lios natura-*

G g 6 *los habeat?*

nonne eis fiet iniuria, cum minus accepturi sint, quam fi-
lius adoptivus? utique, & hac de causa ei, qui plures fi-
lios naturales habet, non faciliè permittitur arrogare. D. h. t.
l. nec ei. 17. §. præterea.

h Quia adoptio naturam imitatur: & minimum hac
ætate naturales patres solent esse maiores suis filiis.

i Quia sufficit eum posse habere filium, in adoptionibus
enim spectatur naturalis facultas & potestas, non actus.

k Dum modò adoptio natura non repugnet ea est, ne vi-
deatur quis esse filius filij sui, nam si Caius sit filius Titij,
non possum adoptare Caium in locum filij, ac Titium

CAP. VI.

Quibus modis ius potestatis
soluitur.

Patria potestas soluitur, I. Morte patris, qui in potestate habet. Excep-
pe, nisi nepos morte aut recadat in patris
sui potestatem, in pr. II. Deportatione
patri, vel filij. §. i. non tamen relega-
tione. §. relegati. III. Dignitate filij, pu-
tā si patricius fiat. §. filiusfamilias. IV. E-
mancipatione, id est, cum pater apud co-
potentem iudicem, filium de potestate
sua dimittit. §. præterea. Liberum autem
patris est vel filium emancipare nepote in
potestate retento, vel nepotem solum e-
mancipare, vel verum patrem. §. admonendi. vel
neutrum. §. ult. Eadem de aliis quæque li-
beris intelligantur. d. §. admonendi.

a Nepos mor-
te aut non sit
sui iuris, sed
recidit in po-
testatem pa-
tris, nisi pater
aut non de-
cesserit, vel
emancipatione
ne, & hoc

in præter-
quam digni-
tate, sui iuris
factu sit.
Nov. 81. c. 1.

b Quia de-
portatio cui-
ratem Roma-
nam admittit,
consequenter
patriam pote-
statem tollit.
qua civium
Romanorum
propria est. §.

de patr. potest. §. ius autem.

c Quia relegatio civitatem Romanam non admittit. Ouid.
lib. 5. epist. 11

„ Nec vitam, nec opes, nec ius mihi civis ademit,
& mox,

„ Ipse relegati, non exulis vitur in me

„ Nomine.

d Alibi patricij opponuntur plebeiis, ut §. de iur. natur.
§. lex est. hic patricius dicitur quasi pater principis. fuit
hæc summa dignitas, id est, illustri: nam in iur. civili Il-
lustratus est summus dignitatis gradus; omnes alia digni-
tates

tates inferiores sunt. non tamen soli patricij erant illustres, sed & consules, & praefecti praetorio, & alij: qui quidem omnes recte dicuntur summa dignitate praediti. Porro iure institutionis in sola patriciatus dignitas filium à patria potestate liberat: si autem ex non patricio nascitur, non potestatem liberat. Etiam consularis, & alia plures.

c Proinde patria potestas non videtur fuisse interrupta.

d Quare cum pater apud hostes decessit, filius sui iuris fuisse intelligitur, non ex die, quo pater obiit, sed ex quo captus fuit.

e Ab eo qui in adoptionem dat, ad eum transfertur qui adoptat.

2 Suspenditur patria potestas captiuitate patris vel filij: quia si captus ab hostibus reuertatur, tunc posthumum fingitur semper in ciuitate fuisse & si verò ibi moriatur, lege Cornelia fingitur mortuus primo captiuitatis momento f. si ab hostibus.

3 Potestas in alium transfertur g, cum filius à patre datur alteri in adoptionem, §. sed et si pater, l. l. est, auo ipsius adoptandi. §. cap. pro x. them. 2

4 Cum quaeritur, vtrum nepos in patris, an in aui potestate nascatur, non spectamus tempus quo nascitur, sed quo conceptus fuit. hac ratione nepos ex filio meo in mea potestate constituto conceptus, in potestate mea nascitur, licet post filium emancipatum vel in adoptionem datum nascatur. Post filij verò emancipationem conceptus nascitur in potestate ipsius filij, id est, patris sui, ac post filium in adoptionem datum conceptus nascitur in potestate non dantis, §. penult.

C A P.

2 His

C A P. VII.

De tutelis.

Tutela est vis & potestas a in capite
libero b. ad tuendum c. eum qu. per
aratem d. id defendere nequit, iure civili
data ac potestas e. §. 1. Tutores autem
sunt, qui eam vim ac potestatem habent,
sic appellantur, quasi tutores, quoniam eo-
rum officium est tuere pupillum f. §. tu-
tores.

2. Parentes liberis suis impuberibus,
quos in potestate habent, sua morte in-
cassius potestatem non recedunt tutores
in testamento dare possunt g. §. postu-
lum. nec non suis postumis h. §. cum aut.

3. Sed si filio emancipato pater tuto-
rem in testamento dederit: datio ipso iu-
re non consistit, si a magistratu confir-
matus sine ingratificatione i, quoniam ido-
neus, si sit femina. §. quib. mod. tut. fir. in princ.

c Iure civili datur tutela legitima, permittitur testamon-
tariis, & honorariis: quia iure permittente testator, vel
magistratus tutorem dat.

f Siue pupillum tuentur, siue non tuentur, eundem sunt
tutores: quis tutores non appellantur ab actu, sed ab offi-
cio tuendi.

g Quia lex citat. hoc permittit. D. de testam. tut. l. 1.

h Id est, qui si viuo parente natiuerentur, in eius potestate
essent aduocati, & nulla persona interdicta.

i Magistratus non querit, an sit tutor idoneus, ut tunc
facit, cum de tutorem dat.

a His duo-
bus vocabu-
lis una &
eadem res si-
gnificatur.

b Id est, in
tutere, qui
debet esse ho-
mo liber, non
seruus. potest
autem esse
tam sis. fam.
quam pater-
familias. j.

c Tut. pro. in pr.
d Pupillum,
qui sui iuris
est.

d Pupilla-
rem, id est,
quia est mi-
nor 14. annis,
si sit mas- u-
lus: vel 12.

a Quia tu- neus tutor patrum, aut is quem pater pu-
tatur et mu- pilli eleg. t. 9 vit.

nus puberum

J. de excus. tur.

tut. in, r. in

causis autem

puberis fi-

lius fam. pro

pa. refam. ha-

beatur. D. de

h. in tu

vel alio. tur.

su. t. l. filius-

fam. 9.

b Inte im

alius tutor à

magistratu

datur.

c Hic in de

tutor dari à

magistratu

non potest. D.

de tutel. l. 3.

§. 1.

d Principa

liter tutor

persona, per

consequen-

tiā uniuersa

pupilli patrimonii

c Primi gradus.

f Nota, filiorum

ceteri in aliis

l. liberorum. 20.

g Nota, lib. rorum

liberorum. tam si y

cumque gradu.

C A P. VIII.

Qui testamento tutores dari
possunt.

1 D Ari tutor testamento potest, non
vel alio. tur. D. de tutel. l. 3. §. 1.

2. Furiosus, vel minor 25. annis tutor

b Inte im testamento datus, tutor tunc erit b, cum

alius tutor à compos mentis aut maior 25. annis fuerit

magistratu factus. §. furiosus.

3 Tutor dari testamento potest ad

c Hic in de diem, vel ex die, vel sub conditione c,

tutor dari à vel purè, etiam ante heredis institutio-

magistratu nem §. ad certum. Non certæ rei, vel

non potest. D. de tutel. l. 3. §. 1.

4 Qui filis vel filiabus tutores dedit,

d Principa etiam postumus et dedisse videtur; non

liter tutor tamen nepotibus f, nec neptib. Qui libe-

persona, per ris dedit, tam filis quàm nepotibus g de-

consequen- disse intelligitur Qui postumus dedit, tam

tiā uniuersa filius

pupilli patrimonii datus intelligitur. J. de excus. tur §. 1. tur.

c Primi gradus.

f Nota, filiorum appellatione hic nepotes non contineri, li-

ceteri in aliis tractatibus contineri solent. D. de verb. signif.

l. liberorum. 20.

g Nota, lib. rorum appellationem latius patere, quàm fi-

liorum. tam si y propriè dicuntur in primo gradu: li. veri quo-

cumque gradu.

filiis postumis, quam nepotibus postumis a dedisse censetur. §. ult.

Hic obtinet *Ungula iuris regula*, Dispositio hominis facit cessare dispositionem legis. b Ex d. Nou.

C A P. I X.

De legitima adgnatorum tutela.

I S I nullus sit tutor testamentarius a, iure Institutionum soli adgnatis in re nouissimo b adgnati & cognati eodem ordine ad tutelam, quo ad successionem, vocantur c, dummodo sint masculi, & perfectæ ætatis d. Nam mulieres repelluntur, excepta matre & auia secundis nuptiis & senatusconsulto Velleiano renunciantibus. No. 118. c. 5.

118. c. 5. c Nam qui commodum hereditatis tenet, nescit a subire debet. j. de leg patron. tut. vers. eo enim 106. q. 2. D. de iur. reg. iur. l. secundum naturam. 10. d Id est, maiores viginti quinque annis.

C A P. X.

De capitis a deminutione.

I C Apitis deminutio est status mutatio. in princip.

2 Eius genera tria sunt b. in pr. I. Magna cum quis ciuitatem & libertatem amittit c. §. 1. II. Minor seu media, cum

a Quoniam a Ignatio per capitis deminutionem tollitur, idcirco

de capitis deminutione h. agitur. Caput significat personam statum: deminutio mutationem.

b Quia status tria continet, libertatem, ciuitatem, & familiam.

c Consequenter etiam familiam.

d Solam

¶ Solam in- sola ciuitas & amittitur, libertate saluā.
collige rege- §. minor. III. Minima, cum ciuitate &
itu libertatis, libertate retentis status hominis commu-
que retine- tatur e, vt emancipatione, vel arrogatio-
tur: non re- ne. §. minima. Mutatio vero dignitatis dif-
fectu fami- fert à capitis diminutione f, vt cum Se-
lex, que tñà nator mouetur Senatu. §. quibus.
cum ciuitate & Minima capitis diminutio solam
amittit, & adgnationem tollit, non cognationem g.
sine ciuitate maxima, & minima tam cognationis, quam
non cessat. adgnationis iura tollunt h. §. penult.

c. Mutata
familia.

¶ Quia di-
gnitas differt
à statu; quo
tantum liber-
tatis, ciuitas &
familia con-
zimentur.

C A P. X I.

De legitima parentum tutela.

Q Vi liberos suos impuberes emanci-
 pat, ceruina legitimus & tutor sit.

C A P.

¶ Quoniam a- Quoniam a-

gnatio est vinculum ciuile, cognatio verò
est vinculum naturale. D. de grad. l. 4. §. cognationis.
h. Re vera non tollunt cognationem, sed iura cognati-
onis: quia non desunt esse pater, aut filius, aut frater, sed
perinde habetur, ac si non esset. quod verò ad adgnationem
attinet, non solum iura adgnationis, sed etiam ipsa adgnatio
per quamcumque capitis diminutionem tollitur.

a. Potest etiam agere, ut si filius suus, id est non per ad tute-
lam vocabatur, quia contract. l. si filius, et emancipatur ad f.
de paco §. luciani, qui filium suum vendidit, et em- paco
rat, & manu mittat. Vbi ait, de tutel. §. qui dicitur. Sed paco
redemptionis, et sic per emancipationem sub iure aut. D. quib. mod.
imp. per. solu. §. tractatus. §. de leg. l. qui facit. l. 2. l. hac
autem tutela cum iure legitima patronorum tutela, prout
ex interpretatiōe seu pr. di. de leg. xij. et al. recte effi-
deoret vocatur legitima, & per hanc eff. tutorem distingui-
tur à tutela filiarum, de qua dicitur in l. leg.

a. Fi-

CAP. XII.

De fiduciaria tutela.

ECCE mortuo filij eius perfectae aetatis constituti, in tutelam a succedunt.

CAP. XIII.

De tutela datina a.

CESSANTE testamentaria & legitima tutela, iudex competens tutorem pupillo dat. §. sed hoc iure. & §. leg.

2 Impuberes in tutela eius, naturali iuri conveniens est; ut is, qui perfectae aetatis non est, alterius tutela regatur. §. pen.

3 Tutelâ singulas causas singulis appellationibus distinguere, infr. quib. mod. testam. §. hoc autem. id est, iurum horum fiduciariam, parentiam, l. i. in eo tutelam nominant.

a Infr. sic tit. in. tit. De Atiliano tutore, & eo qui ex lege Iulia & Titia datur: quia olim tutor datur Romae ex lege Atiliana, in provinciis ex lege Julia & Titia: sed hoc lege de tutelâ non observant.

b Testator in hoc arguendus, id est, cum quaeritur an quis tutor datur, per se aetatis datur: non est autem emend. o. §. in e. ubi cessat aetatis perfectae, nisi post circumscriptam quintam annuam completam. C. in quib. caus. relit. in integr. non si modificata. etc.

a Fiduciaria, nam ex parentum tutela erat fiduciaria, et proinde non erat. sed ex hoc potest dici legitimam tutorem esse, si non deservit, non facto legitimo, id est, nec testamentario, nec in iure diceretur. C. de legit. tut. l. 4. variam quia non colligitur ex lege xij. tab. & communius est

c Ante

c Ante tu- 3 Tutelā finitā e, tutor iudicio tute-
telam finitam la / rationem administrationis reddere
agi tutela non cogitur. § ultim.

potest. D. de

tuto. § rat.

distrah. l. 4. in

princ.

d Directo.

contrarium

autem tutela

iudicium da-

tur tutori

contra pupil-

lum, pro quo

aliquid im-

pendit, vel

obligatus est,

ne eius offi-

cium sit ei

damnosum

contra iuris

regulam. D.

testam. quem

ad. ap. l. 7.

a Nota, con-

trahitum sa-

uore pupilli

clari uari;

quia contra-

hens cum pu-

pillo obliga-

tur, si e ei

pupillus inui-

cem non obligatur.

b Ne vel creditores hereditarij suas actiones amittant, vel pupillus obligetur sine tutore.

C A P. XIV.

De auctoritate tutorum.

Pupillus sine tutore conditionem suam meliorem, non deteriorem facere potest. Vnde alterum contrahendo si bi obligat, licet ipse ei non obligetur a. in pr.

2 Sed hereditatem licet lucrosam neque iure directo adire l, neque ex causa fideicommissi suscipere potest § 1.

3 Tutor statim in ipso negotio praesens, si pupillo expedire paret, auctor esse debet. post remouis vero, vel per epistolam frustra auctor fit. § pen.

C A P. XV.

Quibus modis tutela finitur.

Tutela finitur I Pubertate, si pupillus sit factus maior quatuordecim, vel pupilla maior duodecim annis. in prin.

II. Capitis

c Sine

c *Alia et non dantur, nisi ad item, curator eam ratio tutoris, etiam ad certam causam e dari potest. §. qui certe res, item in aut. II. Furiosis, prodigis, in mente vel autem la- captis, la- lis, mania, & perpetuo morbo ri non poss. laborantibus, licet in nonas d. 25. annis. §. qui testam. §. furiosi. & s. seq. III. Pupillis, si tutorem aut. la. poss. §. minus idoneum, fratre tamen caretente, certa. aut tutorem ad tempus excusant §. si id. Si minor beant. §. pen. Tutore autem impetito, si 25. anni, ali- pupillus absit, vel iafans sit, pater com- petens tutorem, quem tutor velit, pericu- lo ipsius tutoris construct. §. ult. vitio labora- rit, et curator*

*daretur. na-
tione scilicet,
non furoris,
vel alius vitij
sua morbi:*

C A P. XVII.

*De satisfactione a tutore, vel
curatore.*

*quia maior
habeatur ratio* **T** *utor vel curator, nisi testamenta-
ritus sit, vel ex impetrato datus,
accidentis. D. familiare eo, tur b rem pupilli saluam so-
de tut. d. 3. §. 1.*

c *Alioquin tanquam si §. illius remoueretur, §. si alius tu-
tor in eius locum substitueretur. §. de S. C. Tot. §. 1.*

f *Si in periculum committitur, alius tutor daretur. d. §. pen.*

g *Si vero pupillus sit pater, §. si pater, procurato-
rem dabit tutore auctore. D. de a iunij. tut. l. decreto. 24. §. 1.
C. de procurat. l. neque. 11.*

a *Id est, cautione, que datus sub iussuribus sit, rem pupilli saluam fore.*

b *Antequam a iunij frare incipiat: quia non debes ei, sine
satisfactione tracha. l. i. et, ad iunij fratrio committi. D. de tu-
tor. §. curat. dat. l. si impetori. 13. §. 1.*

c *Non*

auctoritate, causæ excusant *h. I.* Numerus liberorum *e*,
non videtur si quis Romæ tres, vel in Italia quatuor,
et De l. lo- vel in provincia quinque liberos habeat.
quatuor) Vbi notandum, neque defunctos nisi in
preinde qui- prætorio ceciderint, neque adoptiuos libe-
liet cogitur ros prodesse: naturales *l.* autem, licet in
tutela suar- adoptionem dixerint, prodesse: nepotes ve-
re, nisi in l. ro ex filio defuncto, patrem representare *e*,
et l. gnu- non item nepotes ex filia *l.* in pr. *II.* Ad-
excusationem ministrationis rei publicæ: vbi notandum, hanc
habeat. excusationem esse temporalem: ita ut tam-
b. diu quis excusetur, quamdiu rem fiscalem
perpetuam, administret *§. r. III.* Absent a republice
aut ad tem- causa, vbi notandum, etiam defuncti vel
pus. ante absentiam vel dum repub. causa ab-
c. sent *Quia ipsi* Priori casu excusantur: quidam absent, &
liberi minora inter ea loco eorum datur curator *e*, reuerſi
subeam se- autem statim tutelam recipiunt. Posteriori
circo in uno casu, etiam postquam reuerſi sunt, anni-
rum excu- vacationem habent. *§.* Item qui repub. *IV.*
sunt suo pa- Publica potestas *h.* sed qui tutelam suscepit,
rent... *§. d.* eam

muner. et honor. l. 3 §. quamvis.

d. id est, si propter ex in his nuptiis. nam qui tantum na-
turalis sunt id est, suscepti ex concubitu, non excusant. *D.*
h. l. 2. §. legitimo.

e. Idcirco plures nepotes ex eodem filio, pro una persona
 computantur.

f. Quia patrem suum representant, & auctore paterno pro-
 sunt: nec debet duplex representari *Adm.*

g. Vel tutor. *D. de tut. l. l. quasum. 12. et de susp. tut.*
l. 2. §. si quis abfuturus. *et de tut. et rat. distrah. l. si tutor*
republice. p. in princ.

h. id est, imperium. vide *l. potestatis. 215. D. de verb. sign.* Hac
 excusatio est temporalis: quia tamdiu quis excusatur, quamdiu in
 potestate est. *D. h. l. l. administrantes. 41. §. eorum. fac. l. 6 §.* gen-
 tium. *D. eod.*

i. Affectata

cam non potest ob hanc causam relinquere. i. *Affectat*.
 re. §. & qui potestatem. V. Lis cum pupillo dicitur, quam
 vel adulto, dummodo sit de omnibus bonis, vel de hereditate. §. item propter item. ut ad
 vel de maxima parte bonorum. D. cod. l. i. excusetur
 item. 21. in prin. Hodie nec volens ac tute- k *lucro tu-*
 lam vel curam admittitur, qui item habet *vel non*
 cum pupillo, vel adolescente. Non. 2 c. i. res, quæ est
 VI. Tria onera tutelæ vel curæ. Vbi notan- *si non*
 dum, hanc quoque excusationem esse tem- *stratorem*, non
 poralem. i. quamdiu administrantur. Item *exen'tat*. D. h.
 tutelam vel curam affectatam in non pro- *t. l. p. adonem*.
 desse. Denique non tam spectari k *nume- 1 §. si cur-*
 rum tutelarum vel curationum, quam onus. *tatis*.

idcirco tutela vel cura plurium persona- *Et è contri-*
 rum pro vna haberi l. si vnum sit co- *muni- rio vna tute-*
 ne plurimorum, veluti fratrum. §. item *l. i*, quæ est
 tia. VII. Pauperitas, si quis sit adeo pauper *valde neg-*
 ut non possit huic oneri vacare. §. *sed & tiosa, amittit*
 propter n. VIII. Aduersa valetudo. propter *& diffi- cili-*
 quam ne suis quidem negotiis vacare po- *puratur pro*
 test. §. item propter aduersam. IX. Litera- *pluribus*. D.
 rum imperitia, nisi hic qui literas non cal- *h. t. l. 3. & l. i*
 let, nihilominus sit idoneus ad tutelam vel *is qui. 31. §.*
 curam administrandam. §. *similiter*. X. Da- *uit*.

tio tutoris propter inimicitias, nisi datus in Nō omnis,
 patri pupillorum promiserit se tutelam ad *sed nimia pau-*
 ministraturum. §. item si propter. Si quis *persas excu-*

H h sat.

n In hoc §. partic. licet, exceptionis nota est.
 o Id est, si quis ideo tutor datus sit, ut onere prematur, &
 tutela iudicio vexetur. Not. a primò, aliud esse tutorem inimi-
 cum dari; aliud, propter inimicitias dari. nam inimicus pro-
 pter magnam premitatem potest esse utilis pupillo, & ideo dari,
 ut pupillo consulatur. Nota secundò, tutorem esse dandum si-
 more pupilli, non odio ipsius tutoris.

p Nota.

p Nota, re- autem dicat se fuisse ignotum patri pupil-
 conciliatione lorum, non propterea excusationem incre-
 et ipso secutatur. §. non esse. XI. Inimicitia cum patre pu-
 uideri, quod pili vel adolescentis, si capitales sint, nec
 tutor in testa- reconciliatio secuta sit p. §. inimicitia-
 mento datus XII. Status controuersia, quam datus tutor
 est, nisi testa passus est q à patre pupillorum. §. item is-
 mentu sit in- XIII. Ætas superans annum sexagesimum-
 minus, ve- Minor autem 2 §. annis ne quidem volens
 iustus, quia admittitur r. §. item maior. quemadmodum
 nemo pra- nec miles (§. si idem & in milite. XIV. Pro-
 mitur inimi- fessio grammaticæ, vel rhetoricæ, vel medi-
 cum dare filio cinæ; si quis Romæ t, vel in patria sua u ali-
 suo impuberi quam ex his artibus exerceat, & intra sta-
 tutore. D. h. r. tutum numerum sit x. §. item Romæ.
 l. 6. §. dat re- 2 Qui plures habet excusationes, si qual-
 missionem. dam non probauit, aliis uti intra statuta
 q Quia su- tempora non prohibetur. §. qui autem vult.
 pillorū pater 3 Tempora autem ad excusationem pro-
 afferbat Te- ponendam (neque enim tutores vel curato-
 rum esse suū res appellant, nisi prius eorum excusatio à
 seruū; des- iudice
 de, cum iudicatus fuisset liber, cum tutorem filiis suis dedit.
 i Quia non est idoneus ad aliorum tutelam vel curam ge-
 rendam, qui curatore eget.
 f Ne auccetur à militia: qua ratione nec procurator fieri
 potest. C. de procurat. l. 7.
 t Qua est communis patria omnium ciuium Romanorum.
 D. h. r. l. 6. §. Roma & ad municip. l. Roma. 23.
 u Immo etiam si neque Roma, neque in patria sua degat,
 dum modò excellenti doctrina sit prditus. d. l. 6. §. valde.
 x Minores ciuitates possunt immunes habere quinque me-
 dicos, tres rhetores, totidem grammaticos: maiores ciuita-
 tes septem medicos, quatuor rhetores, quatuor grammaticos:
 maxima ciuitates decem medicos, quinque rhetores, totidem
 grammaticos. d. l. 6. §. est autem.

iudice sit reprobata) statuta sunt per di- y *Secundum*
functionem. Nam si tutor intra centum *hanc* *centum*
miliare legat, 50. dies ei conceduntur *tationem* *in*
tur. Si ulterius habiter, in singula vicena *terram* *repe*
miliaria conficienda, diem vnum habet, & *riuntur* *pra*
insuper triginta dies indulgentur, hac *ta* *cuse* *die* *quin*
tamen dinumeratione facta y si pauciores *quingenta*, in-
quam 50. dies reperiantur, nihilominus *terram* *pauc*
50. dies habebit. Hoc verò tempus ab ini- *cies*, *interdū*
tio est vtile, in progressu continuum: quia *plures*. Nam
hic currere incipit, cum quis nouit se tuto- *si quis ab eo*
rem, vel curatorem datum esse, ac deinceps *loco*, *vbi* *tu*
dies cōtinui numerantur. §. qui autem vult. *tot datus est*,
4 Cū tutor detur personæ. §. qui testam *absit* *qua*
tut. da. poss. §. certæ. consequenter ad vni- *dringētis* *mi*
uersum patrimonium datus esse creditur. §. *liaribus*, *ad*
dat. *licet* excusare se potest, ne ultra cen- *iter* *conficien*
tel. num militare administret, nisi in eadem *dū* *habet* *dies*
prouincia sit pupilli patrimonium. ff. h. t. l. *viginti*: *quia*
propter litem. 21. §. licet. *viginti vice*

H h 2

sses accepta

faciunt quadringenta: proinde viginti diebus iter suum con-
ficiet. iam adde dies triginta: ita efficiuntur præcisè dies quin-
quaginta. At si absit miliaribus trecentis, ad iter conficien-
dum habet dies quindecim: quia viginti decies quinquies
accepta conficiunt trecenta. iam adde dies triginta: efficiet
dies quatragesima quinque. Quod si absit quingentis militari-
bus: in iter conficiendum habebit dies viginti quinque: quia
viginti quinque *viges* *sses* *accepta* *faciunt* *quingenta*: *ad* *ditis*
igitur triginta, sunt quinquaginta quinque. Cū præcisè
quinquaginta colliguntur, tot dandi sunt vocato ad tutelam.
Cū autem plures sunt, similiter tot dari debent, quot ex
dicta exsupputatione colliguntur. Cū autem sunt paucio-
res: supplendi sunt, qui de sunt vsque ad quinquaginta, ut
nihilominus concedantur dies quinquaginta: alioquin mi-
nus temporis ei concederetur, qui deest ultra cētesimū milita-
re, quàm ei, qui intra centesimū: quod est perspicuè ab *istis* *di* *m*

a Maritus § Qui tutelam alicuius gessit, eius cura non debet: fictionem inuitus subire non compellitur. §. curator sine qui tutelam.

exerit, quia 6 Maritus & licet curationi se immisceat, non facile co-rit, tamen excusare se potest. §. pen. ac de-ge posset ad bet. D. cod. l. 1. in fin.

rationes red- 7. Excusatio ex falsis allegationibus diendus. impetrata non prodest: quoniam is qui a Tenetur excusatus est, nihilominus est obnoxius tutela iudi-tutela a. §. ult.

cio.

a Quis dica-
tur suspectus,
definitur
them. 4.

b Id est, siue
in testamen-
tarij, siue le-
guimi, siue
datiui.

c Qua sexus possunt. §. 1.

retercundiam 3 Omnes, atque adeo etiam mulieres, non egredien- ad accusandum admittuntur. §. conseqs. tes, pietate Pupilli tamen non possunt accusare tuto-ruentur ad res suos. Sed minores ex necessitatem accusandum personarum d consilio possunt curatores tutorem su- suos suspectos arguere. §. impuberis.

spectum. 4 Suspectus dicitur ex moribus, non d Id est, co- habita facultatum vel inopie ratione. gnatorum, & proinde nec satisfactionis oblatio suspicio- effinitur. D. nem tollit e. §. suspectus autem est. & §. de iust. & in. ult.

l. ult.

a Tutor etiam § Qui ut suspectus remotus est, si ob do- satifdatione offerat, nihilominus tamen remoueri potest tam- quam suspectus: quia pupillo uilius est rem saluam habere, quam habere actionem contra tutorem male gerentem.

C A P. XIX.

De suspectis a tutoribus, vel cu- ratoribus.

Accusatio suspecti tutoris lege con- tabularum introducta est. in §.

2 Qualesceque b tutores accu- sari

turn infamia laborat. secus, si ob culpam f. f. *Culpa* *ad-*
pellator *per-*
 §. suspectus autem remotus.

6 Pendente suspecti iudicio, interdicti- *ramque* *se-*
 tur accusato administratio. §. si quis autem. *fiatur culpa*
 & si interim moriatur, suspecti cognitio *lenis*, id est, *id est,*
 extinguitur g. §. sed si suspecti. *negligentia, &*

7 Si tutor copiam sui non faciat, ut ali- *ob hanc rem-*
 menta pupillo decernantur *h*, non solum *ius, sine dubio*
 ut suspectus remoueri potest, sed etiam pu- *integram em-*
 pillus in possessionem bonorum eius mit- *stimulationem*
 tur, & quia mora deteriora futura sunt, *conseruat.* De
 dato curatore distrahuntur. §. si quis *lata culpa*
 tutor. Sed si tutor praesens mentiatur ali- *(qualis est, nō*
 menta propter pupilli inopiam non posse *intelligere,*
 decerni, ad praefectum ubi i remittitur pu- *quod omnes*
 niendus: quemadmodum & is, qui data *intelligit.* D.
 pecuniā tutelam redemit. §. sed si quis. *de verb. sig.*

H h 3.

l. cedere l. n.
213 §. ult. D.
l. lata. 223.

pr. & minorem diligentiam in rebus alienis adhibere, quam in
 suis. D. de pos. l. quod Nerva. 32.) dubitatur, num remotura
 faciat infamem. Alij affirmant, alij negant. Ego puto, quia
 lata culpa est dolo proxima. D. ad Trebel. l. mulier. 22. §. sed
 enim, & de precar. l. quastum. 8. §. eum quoque, & si is qui in
 testam. lib. esse iussus, l. i. §. non alias hunc, qui ob latam cul-
 pam remouetur, esse proximum infami, id est, non notari in-
 ris infamia, sed eius pudorem apud honestos & graues viros
 enerari.

§ Quia frustra ageretur de mortuo à tutela vel cura re-
 mouendo.

h Nota, alimenta pupillo à fratre decerni praesente tutore,
 pro modo facultatur, & qualitate pupilli. D. ubi pupil. edu-
 ca. vel mora. deb. l. i.

i Qui de criminibus cognoscebat. D. de offic. praefec. urb. l. i.
 ut hodie, qui vocatur iudex malefactorum.

cc cccc cc cccc cccc cccc cc cc cc cccc
 Cccc bbb bbb bbb bbb bbb bbb bbb

LIBER II.

C A P. XX.

De rerum a diuisione b.

a Exposito
 primo iuris
 electo, transit i
 ad eundem,
 id est, res:
 quorum duo

attributa cō-
 siderantur:
 dominium, &
 obligatio:

quia vel res

infrat peti

muta iudicio

reali, vel res

notis debitas

indicio perso-

nali. de dominio

agetur ab hoc tit.

usque ad tit. 49.

de obliga-

tionibus. de obligatione

verò tractabitur à d. tit. 49.

usque ad

tit. 70. de actio.

b Rerum diuisiones

proponuntur, ut

intelligamus, qua

res

acquiri nobis possint,

vel non.

c Quid ad rsum, nam

haram rerum proprietat

est nullius.

¶ b. i. §. itorum.

d Aqua profluens

differt à flumine, ut

ciues à ciuitate, mi-

lites à legione. ut enim

singulis mutatis, eadem

R

Es sunt, I. Vel in nostro pa-
 trimonio, vel extra nostrum
 patrimonium. II. Vel com-
 munes omnium hominum: vel

publicæ, id est,

valius populi: vel vniuer-

sitatis, id est, ciuitatis: vel nullius: vel sin-

gularum. in princ. III. Vel corporales, vel

incorporales. §. it. prox.

2 Communia sunt, I. Aer. II. Aqua pro-

fluens d. III. Mare. IV. Litora maris: que

nemo accedere, & ædificum ibi ponere

prohibetur, dummodo ab ædificiis, qua alijs

posuerant, abstineat, quia hæc non cō-

munia,

de dominio agetur ab hoc tit. usque ad tit. 49.

de obliga-

tionibus. de obligatione verò tractabitur à d. tit. 49.

usque ad

tit. 70. de actio.

b Rerum diuisiones

proponuntur, ut

intelligamus, qua

res

acquiri nobis possint,

vel non.

c Quid ad rsum, nam

haram rerum proprietat

est nullius.

¶ b. i. §. itorum.

d Aqua profluens

differt à flumine, ut

ciues à ciuitate, mi-

lites à legione. ut enim

singulis mutatis, eadem

ciuitas, &

eadem legio manet: ita mutata aqua profluente, idem flumen

manet. & flumen quidem est publici iuris. §. §. prox. aqua ve-

ro profluens, est communis omnibus hominibus, quemadme-

dit & mare, in quod fluit.

c En

Es sunt, I. Vel in nostro pa-

trimonio, vel extra nostrum

patrimonium. II. Vel com-

munes omnium hominum: vel

publicæ, id est,

valius populi: vel vniuer-

sitatis, id est, ciuitatis: vel nullius: vel sin-

gularum. in princ. III. Vel corporales, vel

incorporales. §. it. prox.

2 Communia sunt, I. Aer. II. Aqua pro-

fluens d. III. Mare. IV. Litora maris: que

nemo accedere, & ædificum ibi ponere

prohibetur, dummodo ab ædificiis, qua alijs

posuerant, abstineat, quia hæc non cō-

munia,

de dominio agetur ab hoc tit. usque ad tit. 49.

de obliga-

tionibus. de obligatione verò tractabitur à d. tit. 49.

usque ad

tit. 70. de actio.

b Rerum diuisiones

proponuntur, ut

intelligamus, qua

res

acquiri nobis possint,

vel non.

c Quid ad rsum, nam

haram rerum proprietat

est nullius.

¶ b. i. §. itorum.

d Aqua profluens

differt à flumine, ut

ciues à ciuitate, mi-

munia, sed ædificantium sunt e. §. 1. & §. li. c. Ea namque
torum. Est autem litus maris, quatenus hy- litoris par, in
berimus fluctus maximus excutit. §. Est quæ ædifica-
autem.

3 Publica sunt, I. Flumina. & ius piscan- cantis sit, non
di in fluminibus. II. Portus, & ius ibi pis- propter adifi-
candi. §. Flumina. III. Riparum & arbo- cium, sed
tum in ripis natarum usus, sed earum pro- propter oc-
prieras illorum est, quorum prædiis hæ- cupationem,
rent. §. riparum. id est, quia

4 Vniuersitatis sunt, vt theatra, stadia, ædificans oc-
& cætera, quæ ciuitatum communia sunt. cupauit litus.
§. vniuersitatis. cum enim li-

5 Nullius sunt, I. Ea quæ sunt com- tus nullus sit,
munia h: vt mare, litus maris. §. litoris. facile conco-
II. Quæ sunt diuini iuris i. §. nullius. III. ditur occupa-
Quæ occupantibus conceduntur, vt feræ ti. ceterum §.
bestiæ. §. feræ. & thesauri. §. h. t. §. thesau- lum non cedit
ros. & si. de acquir. rerum domin. l. num- adifi- uo, sei
quam. §. 1. §. 1. trahit ad se

6 Diuini iuris sunt, I. Res sacræ, nem- adificium. §.
pe quæ rite per pontifices, non per priua- h. t. §. cum in
tas personas sunt consecratæ: vt ædes sa- uo.
cræ, & donaria ad ministerium Dei dedi- f Quoniam

H h 4

kyeme sunt

maximi fluctus.

g Ripa est terminus tam prædij, quàm fluminis: quod igitur
ad proprietatem seu dominium, sequitur prædium: quod
ad usum, sequitur flumen.

h Hæc sunt communia quæ ad usum: nullius verò sunt
quod ad dominium & proprietatem.

i Haec sola res intelligebantur. §. them. 1. memb. 2. ubi dice-
bantur quadam res esse nullius, id est, ita nullius, ut ni-
cuius fieri nequeant, nisi in specialibus quibusdam ex-
ceptis casibus, ut cum venduntur ob redimendos captiui. §.
them. prox.

K Sanctio

cata quæ quidem alienari, vel obligari, nisi
 in certis casibus, veluti et captivos retinere
 non possunt. Dicitur autem religio,
 inquit, proinde locus sacri muneris, s. sacre.
 Religiō, qui in I. I. Res religioſe. Religioſus locus fit illa-
 rem com- tione morali ab illo facta, qui inferre eò
 naturæ. potuit. & religioſam I. I. Res sanctæ, id
 est, mo- est, quæ sunt penali sanctione h. munitæ,
 de 21. qui ne violari impune possint: ut muri, & por-
 tæ civitatum, s. sanctæ.

7 Singularum res fiunt vel iure gen-
 tium l. vel iure civili m. s. singularum.

8 Iure gentium res nostræ fiunt. I. Fe-
 rendis, ræ n occupatione, id est, si feram capiamus
 occupatione, (sive in nostro, sive in alieno fundo capia-
 mus: quæquàm dominus fundi, si prævide-
 re poterit, lea- rit, prohibere potest o, ne venandi vel au-
 cupandi gratiâ eius fundum ingrediamur)
 bonæ, s. feræ non tantum vulneremus s. illud.
 ne, ac-

Nec
 quæſitione per arrogationem. Quibus addi potest ad iudica-
 tio ex q. ult. j. de offic. iud. & noxa deditio. j. de noxal. act. s.
 dominus.

n Ferarum appellatione bestia & volucres & pisces com-
 tinentur. Obserua, etiam esse animalium genera, quædam sunt
 omnino fera, de quibus agitur in princ. huius membri: alia
 sunt omnino mansueta, de quibus in ult. vers. huius mem-
 bri: nonnulla sunt naturâ fera, consuetudine mansueta,
 quæ voco mansuescunt, ac de his dicatur in vers. sed mansue-
 facta.

o Quid si dominus prohibente venator fundum ingrediatur,
 & feram capiat? Eius quidem dominus fit, sed iniuriarum
 toretur domino fundi. D. de iniur. l. iniuriarum. 1. 3. s. ult.

p Notum, eum, qui feram vulneravit, non fieri eius dominum.
 nec ita vulneraverit, ut capere possit: quia recte contingere,
 ut non capiat. denique dominum hoc casu per corporalem
 possessionem acquiritur.

q Secus

Nec solum apes, quæ in alicuius arbore cõ-
federint q, capere possumus, sed & earum
fauos. §. apum. Capta autem fera, tamdiu
est nostra, quamdiu nostrâ custodiâ conti-
netur. cùm verò nostram custodiam euale-
rit, & in naturalem libertatem se recepe-
rit (hoc est, cùm oculos nostros effugerit,
vel ita in conspectu nostro sit, vt difficilis
sit eius persecutio), certè nostra esse desinit,

& rursus occupantis fit. d. §. feræ. & d. §. r. Nota, liber-
apum. Sed mansuefacta animalia, quan-
diu aberundi & redeundi consuetudinem
retinent, tamdiu nostra sunt, neque conce-
duntur occupanti. §. pavonum. Mansue-
verò, vt gallina domesticâ, licet consue-
tùm domini effugerint, tamen eius ma-
neant: &, si alius ea lucrandi animo deti-
neat, furtum committit. §. gallinarum. II. Si
hostes s, vel res eorum capiamus. sed si ad
suos redierint, pristinum statû recipiunt.
§. item ea quæ ex hostibus. III. Inuentio
lapillorum, gemmarum, & similium
in litore maris. §. item lapilli. IV. Partu,
id est, si animalia a nostra pariant. §. item si.
ea quæ ex animalibus. V. Alluione, id est,

H h §

commune om.

nidus animalibus. §. de iur. natur. in pr.

f Et similiter ciues Romani, eorûque res, si ab hostibus
capiantur, hostium sunt.

i Iure postliminii

u Qua natus sunt. Alia ratio est earum, quæ in tempesta-
re maris amissa, & fluctibus ad litus expulsa sunt: non enim
conceditur occupanti, sed antiqui aëmini manet. §. h. t. §. ult.

x Animalia bruta, vel ancilla. Hic habet locum regula,
Partus sequitur ventrem. veluti si equus tuus equam meam
pregnantem fecerit: id quod nascetur, meum erit. D. de rei
vindic. §. §. adem scribit si equam.

y itaq

fuo vestimento alienam purpuram inter a iura accesserit, dominus sit purpuræ a: priori au- sionis, licet tem domino succurritur per actionem fur- cōtingat pur- ti, & condictioem furtiuam b, contra eum puram vesti- qui purpuram furtipuit. §. si tamen. XI. mēto pretio- Confusione rerum liquidarum, vt vini, vel sorem esse.

liquefactarum, vt auri. siue autem volunta b Adm furti te dominorum, siue casu materiæ duorum pœnam perse- confundantur, communes sunt c. §. si duo- quatur, id est. rum. XII. Commixtione rerum solida- quaduplū d. rum, vt frumenti. quod si voluntate domi- tra si ve m. - norum d commisceatur, commune fit. si ca nifestū, duplū su. nulla est communio: quia singula gra- contra fin. m. na in sua substantia durant e. Quid ergo nec manife- si vnus totum frumentum possideat f. alius Num. cōdictio frumentum pro quantitate ad se pertinen- furtiuā perse- te vindicabit, sed officio iudicis g habebi- quatur ipsam tur ratio qualitatis, quia fortasse melius rē surreptam. cum deteriori frumento commixtum est. §. j. de oblig. quod si frumentum. XIII. Edificatione. qua ex delicti- nam ædificium cedit solo h, siue quis ex nasc. §. ult.

H h 6 . . c Excipe, nisi

casu commisceantur res diuersi generis, qua facile separari possint. D. de acquir. rer. dom. l. lacus. 12. §. 1. Quari potest, quid dicendum sit, si vnus voluntate res confundantur. Respon- deo. si noua species facta sit, eum esse dominū, qui fecit sibi mi- nū, cuiuslibet dari partē vindicati. nē. D. de rei vindic. l. 5. §. 1. d Si vnus domini voluntate accidas, quilibet partem suam vindicabit. d. l. 5. §. 1.

e Licet discerni non possint.

f Subaudi, hoc casu, quo frumenta sunt fortuitō commixta.

g Nota afferētiā inter actionē, & officiū iudicis: nā quanti- tas frumenti petiti venit in actionē: qualitas in officiū iudicis.

h Generaliter qualibet res ei cedit, sine qua esse non potest.

D. de rei vindic. l. in rem. 23. §. sed & id. excepta picturā, qua non cedit tabula sed ex speciali privilegio eam ad se trahit. j. l. 5. §. si quis in aliena.

. Non re vindicant, nec ad exhibendum agere, ne adificia diruantur, & verbs ruinis deferretur.

h. Tigni appellacione omnis materia detinetur, ex qua adificia fiunt, ut Justinianus hic notat ex G. v. in l. 7. §. cum in suo. D. de acquir. ver. dem.

Nisi iam amplum sit indicatur. in Proinde si tuam plantam in meo fundo ponam meo fit, si mea

in tuo fundo, tua fit. §. si Titius.

Idcirco qui sua impensa alienum fundum bona fide consecrit, dominum et indicantem, et impensas restituere nolentem summonebitur exceptione doli mali.

o Ex speciali privilegio, extra regulam iuris pictoribus indulto. in hoc contextu et idatur esse contradictio: dum vindicatio datur pictori contra dominum tabula, et domino tabula contra pictorem: nec idonea descriptio erit, si quis dicat dari vindicam,

aliena materia in suo solo, siue ex sua in alieno edificauerit. Sed inter hos duos casus differentia est: quia priori casu is qui dominus materie fuit, vel stante edificio potest agere de tigno et iuncto et in dupli, vel limbo edificio materiam vindicare l. Posteriori casu si sciebat solum esse alienum, materiam domino soli donasse censetur, si vero bona fide edificauit, putans se esse soli dominum, non aliter cogitur, cum in possessione sit, edificium domino restituere, quam si in factas impensas restituat. §. cum in suo. & §. seq. XIV. Plantatione. ut enim edificium, ita planta cedit solo m, dummodo in eo radices egerit. Quod si arbor prope confinium posita, etiam in vicini fundum radices egerit: communis fit. §. si Titius. XV. Sanone: curas ratio non est diversa a plantatione, et adificatione. §. qua ratione. XVI. Scripturam nam scriptura cedit charte, vel mendicant. sed dominus vindicans repetitum doli nisi exceptione a bono fidei possessore, nisi impensas scripturam et soluat §. litera. XVII. Pictura. Cedit autem tabula picturam: adeo ut pictor habeat rei vindicationem per directam etiam, sed nisi tabula pictum soluat, exceptione

ceptione doli summoueatut : dominus au- *dam* , huic
tem tabulae, preter furti actionem sibi com- *utilem* : quia
petentem contra eum qui tabulam furri- *cui datur*
puit , etiam habeat utilem vindicationem, qualiscumque
& similiter, nolens pretium picturae solue- *actio, ei mul-*
re, doli mali exceptione summoueatut , si tò magis com-
possessor bona fide pinxit , falso putans se petit exceptione.
esse tabulae dominum. §. si quis in aliena. *D. de superfic.*
XVIII. Perceptione fructuum : si quis *li. §. is autē.*
ex re aliena q fructus perceperit, siue titu- *et de diu. reg.*
lo lucratiuo r bona fide possidens percepit *iur. l. inuitas.*
fructus industriales s, siue titulo oneroso r *156. §. 1. si igit-*
bona fide possidens percepit quoscumque *iur. p. inter po-*
fructu est rem vin-

dicere, cur non poterit agentem summonere ? & similiter si
dominus tabula potest vindicare, cur non etiam se exceptio-
ne tueri poterit ? Quare si uterque actionem, & exceptionem
habet : profectò utraque actio erit inefficax, & per exceptio-
nem elidetur. Quid dicendum ? Existimo, ne privilegium pi-
ctoris sit inane, eum esse potiorē domino tabula : ita ut siue
agat , siue conveniatur , offerendo pretium tabula , potior sit :
nec alia ratione puto dari utilem vindicationem domino ta-
bula, quam ut facilius p. sit pretium tabula à pictore extor-
quere, quia pictor vel tabulam restituere, vel tabula pretium
soluere cogitur.

q Ex re sua potest quilibet percipere fructus, sed non si
dominus perceptione: quia etiā ante perceptionē erat dominus.
r Titulus lucratiuus est, cum pro eo quod accipitur, nihil
inuiscom praestatur, ut donatio, & legatum.

f Fructuum alij sunt merè naturales, qui sponte sua pro-
ueniunt, ut herba, & pecora : alij industriales, qui, licet à
natura producantur, tamen hominis industriam requirunt,
ut segetes : alij civiles, qui sola industria ex re secundum
naturam sterili percipiuntur, ut merces adium locatarum,
vectura, usura. De civilib. hic non agitur, sed de industriali-
bus, & merè naturalibus.

q Titulus onerosus est, cum pro eo, quod accipitur, al. quā inui-

cē praelatur, fructus u. §. si quis à non domino. siue sit ut accidit in fructuarius, aut colonus. §. is verò. Notandum est, fœrum pecoris esse in fructu, non emptione & minus quàm lac, pilum, lanam: partum venditione, verò ancillæ non esse in fructu x. §. in pecu- permutatio- dum. Rursus notandum, eum qui gregis ne, & simili- vsum fructum habet, in locum demortuo- bus.

u Id est, siue rum capitum alia ex fœru submittere, & naturales, si- eum, qui fundi aut vineæ vsum fructum ue industri- habet, in locum mortuarum vinearum vel les. In sum- arborum alias substituere debere. rectè ma, ut ali- enim colere, & tamquàm bonus paterfa- quis ex re milias uti debet. §. sed si gregis. XIX. In- aliena fructus uentione thesauri quem in suo vel nullius percipiendo loco inueniens, in totum acquirit y: in a- suos faciat, lien inueniēs, dimidium sibi retinet, dum- operiet eum modò non data opera, sed fortuitò inue- aliquid eneris nerit, dimidium domino soli restituit. §. sentire, vel thesauros. XX. Traditione à domino, aut quia rem ha- voluntate domini facta, §. per traditionem. bet titulo on- & §. nihil. Sed venditæ res ac traditæ non reso, vel quia aliter emptori acquiruntur, quàm si pre- in fructus im- tium soluerit, aut aliter venditori satisfac- pensam indu- cerit, aut eius fidem venditor secutus sit. briamus cō- §. venditæ. XXI. Quasi traditione z: cuius tulit.

x Quia in fructu hominis homo esse non potest. D. de usufr. l. vetus 68. in princ. cum enim natura omnes fructus in homi- num gratiam producat, non debet ipse homo esse in fructu. D. de usufr. l. in pecuniam. 28. Præterea non solent ancillæ in hunc- finem compar- ri, ut pariant, sed ut seruiant. D. de herod. po- zit. l. ancillarum.

y Si tamen in religioso loco ad se non pertinente inuenierit, dimidiam thesauri partem concedit fisco. D. de iu. fife. l. 3. §. pe. quamuis loca religiosa nullius sine. §. h. t. §. nullius.

z Subaudi, ex causa ad dominum per traditionem transfe- rendum

varia sunt genera. Primum est, cum quis *rendum idem* ex causa ad dominium transferendum *nea*, ut ex non idonea (ut ex causa depositi vel com- *causa vendi-* modati) traditam, postea vendit, aut alio *tionis*, vel simili *b* titulo *c* transfert *d*. §. interdum. *permutatio-* Secundum est, cum is, qui merces in hor- *nis, vel dotis,* ico positis vendidit, eius horrei claves tra- *vel donatio-* dit *e*. §. item si quis. Tertium est, cum quis *nis. nam si res* missilia iacit *f* in vulgus. §. hoc amplius. *ex causa de-* Quartum est, cum quis rem suam habet *positi, vel cō-* pro derelictō, & ita cuius occupanti con- *modati tra-* cedit. §. pen. Sed quæ in tempestate leuan- *datur, domi-* dæ navis causâ eiiciuntur, & quæ de rheda *nium in acci-* currente insciis dominis cadunt, non ha- *pientem non* bentur pro derelictis *g*, neque conceduntur *transfertur.* occupanti. immò qui ea lucrandi animo *itē nuda tra-* aufert, furtum committit. §. ult.

*ditio (id est,
sine causa)*

C A P. *dominiū non*
transfert. D.

de acquir. rer. dom. l. numquam 31. in princ.

a *Ut titule dotis, vel permutacionis, vel donationis.*

b *Id est, ad dominium per traditionem transferendum idoneo.*

c *Titulus & causa pro eodem accipiuntur.*

d *Sine noua traditione.*

e *Subaudi, in conspectu horrei. D. de contrah. empt l. clauibus. 74. Idem dicendum, si vinum vendatur, & claves cellæ vinariæ emptori tradantur. D. de acquir. poss. l. 1. §. penult.*

f *Ut occupantis fiant.*

g *Nisi in mare iactentur, cum omnino peritura videantur: tunc enim consentur derelinquendi animo iactari. D. de iust. l. falsus. 43. §. pen.*

2 Licet

a Licet ex
accidenti for-
tasse tangi nō
possint, ut
quia mari re-
guntur.

b Quacum-
que in iure
consistunt, in-
corporalia
sunt, sed non
quacumque
incorporalia
sunt, in iure
consistunt.

a Servitus
prædialis est,
quæ alterius
prædium alie-
no prædio præ-
stat. Prædium

est res immo-

bilis: ut aedes, & fundus. Prædium, quod servitutem præ-

stat, serviens vocatur: illud autem, cui præstatur servitus,

dominans à Doctis appellatur. Prædium dividitur in

urbanum, & rusticum. Prædium urbanum est omne ædi-

ficiū habitandi causā ubique extitit cetera sunt

prædia rustica. Stacula, arva, horti per se sunt prædia rustica.

sed ædibus iuncta, eis accedunt, & hac ratione inter ur-

banæ prædia numerantur. §. h. t. §. 1. & D. commun. præd. l. 1.

& in quib. caus. pign. ac. contrah. l. 4. §. 1. & de verbor. signif. l. urbana. §. 98.

b Subandi, prædio dei, seu prædij domino, sed

ita ut prædio inhaereat, & prædium sequatur. Idem intel. l. 1.

an aliis servitutibus.

CAPUT XXI.

De rebus corporalibus & incor- poralibus.

COPORALIA sunt, quæ sui naturâ tangi
possunt, ut fundus, hono, vestis. In-
corporalia, quæ sui naturâ tangi nequeant,
ut hereditas, usus fructus, usus, obligatio-
nes, servitutes, & cetera in iure consi-
stunt b.

CAPUT XXII.

De servitutibus prædiorum a.

RUSTICORUM prædiorum iura sunt
hæc, iter b, actus, via, aqueductus.

Iter

est via, quæ servitutem præ-

stat, serviens vocatur: illud autem, cui præstatur servitus,

dominans à Doctis appellatur. Prædium dividitur in

urbanum, & rusticum. Prædium urbanum est omne ædi-

ficiū habitandi causā ubique extitit cetera sunt

prædia rustica. Stacula, arva, horti per se sunt prædia rustica.

sed ædibus iuncta, eis accedunt, & hac ratione inter ur-

banæ prædia numerantur. §. h. t. §. 1. & D. commun. præd. l. 1.

& in quib. caus. pign. ac. contrah. l. 4. §. 1. & de verbor. signif. l. urbana. §. 98.

b Subandi, prædio dei, seu prædij domino, sed

ita ut prædio inhaereat, & prædium sequatur. Idem intel. l. 1.

an aliis servitutibus.

Iter est ius eundi, & ambulandi e hominis. e Subaudi per
 Actus est ius agendi iumentum, vel vehi- alterū prædiū.
 culum. Qui actum habet, etiam iter ha- Idē supplendū
 bet d: non contrā quicumque iter habet, in destinatione
 actionem etiam habet. Via est ius eundi, & actus ē via:
 agendi, & ambulandi e. Aqueductus est ius quia nemini
 aqua ducende f per fundū alienum in pr. res sua sunt.

2 Prædiorum urbanorum servitutes D. de servit.
 sunt, quæ adificiis inhaerent g (nam omnia l. in r. c. 26. &
 adificia habitandi causā extructa, vocan si serv. vind.
 tur prædia urbana, quamvis cum adificata l. si aut. s. s. pe.
 sunt) veluti ut vicinus h onera vicini sa- d. Non quia
 lineat k: ut in parietem eius liceat vicino actus iter in
 tignum immittere: ut stillicidium vel flu- se continetur:
 men l recipiat quis in ades suas, vel in sunt enim se-
 aream, parata servi-

tute: sed ex presumpsa voluntate constituentium: servitu-
 tem, nam qui extreme actum concedit, tacite censetur etiam
 iter concedere, id est, concedens, ut aliquis per suum fundum
 possit agere iumentum, vel vehiculum, videtur simul con-
 cedere, ut eat sine iumento & vehicule.

c Viā tam iter quam actum in se continet. vers. via. hic. si
 servitutem constituentes, latitudinem non expresserint, iti-
 neris vel actus latitudinem arbiter definit: via latitudo ex
 lege xij. tab. est octo pedū in directum, sexdecim in anfractum.
 D. de servit. prædior. rusticor. l. via. s. & l. certo. 13. §. pen.

f In fundum ipsius aquam ducentis.

g Id est, adificijs debentur, nam servitutes denominantur
 a prædio dominante, non à serviente, id est, siue fundus, siue
 ades adibus serviant. dicitur servitus urbana. & siue fun-
 dus, siue ades fundo serviant, dicitur servitus rustica.

h Id est, vicini domus.

i Id est, a viā ad alterum vicinum pertinentium.

k Verbi gratia, ut ades mea tua columna, vel tuo pariete
 inniti possint.

l Flumen nō accipitur hic, ut in §. flumina, s. de rerum divi.

sed pro spe- aream, vel in cloacam: ne quis altius
 eis servitutis tollat aedes suas: néve luminibus vicini of-
 urbana. dif- ficiat m. §. 1.

ferente à sui- 3 Inter rusticas servitutes connume-
 licidio, quia rantur etiam hæc n: aquæ haustus; pecoris
 stillicidium ad aquam appulsus, ius pascendi, calcis co-
 ex alto cadu, quenda, arenæ fodienda. §. inter.

flumē de pla- 4 Servitutes prædiorum i loco appellan-
 no fluit. tur, quia sine prædiis constitui non pos-
 in i. 14. altius sunt. nemo enim potest servitutem acqui-
 zolendo, suo rere, nisi qui prædium habet. §. ideo.

deprimendo, 5 Servitutes constituuntur vel inter vi-
 siue diruendo uos p, vel in vltima voluntate q. §. vlt.

adificium Vi-
 de l. si arborē.

CAP.

17. De ser-
 vit. præd. urbanor.

n Dummodò in fundi gratiam sint constituta. ut puta
 haurio aquam ad irrigandum meum agrum: vel ad aquam
 duco pecus, quo utor ad agrum stercurandum.

o Item nemo potest servitutem præstare, nisi habeat præ-
 dium. Sed ut s. monui, servitutes denominantur à prædio
 dominante, non à serviente. Idcirco hic mentio fit acquiren-
 tiæ, non præstantis servitutem.

p Per domini patientiam; quæ pro traditione habetur:
 quia vera traditio rebus incorporabilibus non convenit. Exem-
 pli gratiâ, si tibi vendam ius eundi per meum fundum, &
 patiar te ire, servitus tibi constituta est. ex sola autem ser-
 vitutis venditione, vel promissione non constituitur servitus,
 sed obligatio tantum nascitur ad constituendam servitutem.
 D. de servit. l. via 17. & l. vit. & de servit. præd. rustic. l. si
 unum. 19. & si serv. vind. l. si à te 16.

q Veluti si servitus legata sit ei, qui prædium habet.

a. Intelligo

CAP. XXIII.

De usufructu.

V usufructus *a* est ius *b* alienis rebus *c* utendi fruendi *d* saluâ rerum substantia *e*.

2 Constituitur vel in ultima voluntate *f*, vel inter vivos *g*. §. 1.

3 Verus usufructus constituitur in rebus, quæ usu non consumuntur *h*, ut arboribus, seruis, iumentis. quasi usufructus in his, quæ usu consumuntur, ut vino, oleo, frumento: vel quasi consumuntur, ut pecunia numerata *k*. Hic quasi usufructus constituitur.

b Personale.

c Res sua nemini seruit. D. si usufruct. pet. l. 1. ut & de servitutibus predialibus §. notavi.

d Hoc verbum fruendi, adiectum est, ut usufructus distinguatur à nudo usu.

e Hinc est, quod verus usufructus non constituitur in rebus, quæ usu consumuntur §. them 3.

f Ut legato.

g Non promissione, aut venditione; sed per quasi traditionem, ex causa stipulationis, aut venditionis, aut alia simili. Dixi quasi traditionem: quia res incorporales non traduntur, sed per patientiam domini quasi traduntur, ut supra notavi.

h Haec res dicuntur in usu consistere.

i Haec res dicuntur consistere in abusu.

k Quia per assiduam permutationem quodammodo perire videtur, id est, non perit simpliciter, sed perit ei qui eam impendit.

a Intellige usufructum propriè dictum, qui est à proprietate separatus.

b Doctoribus usufructus

formalius appellatur. *a-*

liis est usufructus cum

propter

quem Doctor.

causalem vocatur.

l Ex § 7. D. si constituitur l per satisfactionem de eadem
de usufructu. quātitate m, vel æstimatione, cum fructua-
rer. l. i. § 2. r. ius mortuus vel capite minutus fuerit &
Intellige con- restituenda §. constituitur.

si cui in. vl- 4 Vestimentorum aut verus usufructus
tima volun- constitui potest, quatenus corpora sunt, ut
tate: nam in- scilicet: vestimenta o finito usufructu
tor viuos esse constituantur: aut quasi usufructus, sub
mutuum, nec ratione quantitatis, ut eiusdem generis &
esse opus so qualitatis vestimenta, vel eorum æstimatio
natus consul- restituatur. d. §. constituitur. & D. eod. l. sed
ro. si quid. i. c. § & si vestimentorum. & usufructus.
Non de oo- fruct. quemad. caueat. l. si usufructus. 9.
per corpore, §. pen.

quod fru- 5 Certis modis usufructus finitur. §. i.
ctuariis con- vers. ne tamen. I. Morte fructuarij. II. Ma-
sumere po- xima, vel media p capitis diminutione fru-
test. ctuarij. III. Non utendo per modum q &
n His duobus tempus r. IV. Cessione s. Cedi autem do-
modis dum- mino proprietatis potest, non extraneo:
taxat finitur quia est ius personale, quod personam non
quasi usufr- egreditur. V. Consolidatione, id est, si fru-
ctus. sed ctuarius proprietatem acquirat. VI. Rei
verus usufr- interitu: adeo ut si ædes & fructuariæ incen-
fructus plu- derentur
rib, modis finitur. §. them. 5.

o Licet usu amissa.

p Olim etiam minima, sed Iustinianus illud ius correxit.

q Id est, si fructuarius malè utatur, non ut bonus pater-
familias uti debet.

r Id est, si fructuarius non utatur per decennium inter
præsentem, aut per 10 annos inter ab. ntes. C. h. t. l. pen.

s Idcirco dum ceditur, perit, & ex forma h. cau. x. b. ge-
neraliter enim interitus usufructus formalis, est generatio
usufructus casualis

t Si verò pars ad se corruat, relique pars & totius soli
usufructus manet. D. h. t. l. si cui 33.

u Area

fructus, vel corruerint, ne quidem area u u Area defructus debeat. in princ. verſ. eſt autem. & §. pen.

Si vnus ſit fructuarius, & uſumfructus in vrbe. etiam amittat, uſusfructus ad proprietatem Quod in vr- reuerſitur, id eſt interit, & ex formali ſit be dicitur cauſalis. §. ult. Si vero ex pluribus fructua- area, ruri vo- rius vnus amiſerit uſumfructum, eius por- catur ager. tio ita demum ad proprietatem redit, ſi D. de verb ſi- nullus ſit collegatarius, cui accreſcat x. gnſ. l. fundi. D. de uſuſ. accreſc. l. i. §. ult. & l. ſeq.

211.

x Tunc colle- gario, vel collegatarius accreſcit cum

C A P. XXIV.

De uſu a & habitatione b.

uſusfructus pluribus in ſolidum eſt legatus, ita ut concurſu partes faciāt.

Vnus inſdem modis conſtituitur, iſ- demque modis ſinitur, quibus uſuſfructus. in princ.

D. de uſufr. accreſc. l. i. in

2 Minus iuris eſt in uſu, quam in uſu- fructu. §. i. ut ex ſequenti intelligitur.

pr. & §. inter- dum. & l. 3.

3 Qui fundi nudum habet uſum. I. N. in ſe- cundo e uſuſ. ius habere intelligitur, quam in oleis, pomis, floribus, loco, ſua- in princ. tunc mentis, vero non ac-

creſcit, cum in uſuſfructu conſtituendo partes ſacta ſunt. d. l. i. §. ult. & l. 2.

a Uſus eſt ius utendi, non etiam fruendi reb. alienis ſaluā earum ſubſtantia

b Habitatione eſt ius & facultas habitandi in aedibus aſce- nis ſaluā earum ſubſtantia.

c Recte ait ſerē: quoniam aliquid uſuario conceditur etiam ex oleo, frumento & frugibus D. h. t. l. p. n. 12 §. 1. Idem- que de uino dicitur, quia eſt eadem ratio.

d Non

d Non ad cō- mentis, & lignis ad vsum quotidianum d
pendium, & vtatur. I I. In eo fundo haecenus morari
abu'um. potest, vt neque domino tandi molestus
e Ne intel- sit, neque operis rusticis impedimento.
ligas vfu- I I I. Nulū alij ius quod habet, aut ven-
fructuarium dere, aut gratis concedere potest, cū
transferre fructuarius possit haec omnia facere e. d.
ius suum §. 1.

ad alterum: 4 Qui ædium vsum habet, ipse cum
tantiū enim familia inhabitare, & hospitem recipere
facultatem, potest; ius autem suum ad alium transfer-
que in facto re nequit. §. item is qui ædium.

consistit, ad 5 Qui serui aut iumentū vsum habet,
aliū trans- ipse eo potest vti f, non etiam ius suum ad
fert: ita vt aliū transferre g. §. item is ad quem.

ipse, non ob- 6 Qui pecorum, putā ouium, vsum ha-
stante vendi bet, ad itercorandū agrum is vt potest:
tione vel de- sed neque lacte, nisi modice. ff. h. t. l. ple-
nitione, fru- num. 12. §. sed si pecoris. neque agnis, ne-
cturarius ma- que lana vtetur, quia haec in fructu sunt. g.
neat, sed ex sed & si pecorum.

conuersione 7 Habitatio tam ab vfu, quā ab vfu-
teneatur pari fructu distinguitur h. §. pen.

ut emptor seu 8 Qui
donariarius fructus percipiat, usufructus autem ne qui-
dem facultatem aliquid percipiendi transferre ad aliū
ulla ratione potest.

f Non tantū in rebus suis, sed etiam in iis quae facien-
dā conduxit, vel in re conducta, vt in fundo quem condu-
xit, colendo D h. t. l. plenum. 12. §. ult.

g Putā locare iumentum, aut serui operas.

h Similior tamen est vsui, quā usufructui D. eod.
l. si habitatio 10. in princ. Neque capitis deminutione,
neque non utendo amittitur. ibid. licet usufructum
& vsum his modis amitti constet. §. them 1. & §. ut. prox.
them. 2.

8 Qui habitationem habet, pro libitu, i. In hoc est, vel in ea degere, vel eam aliis locare potest i. d. §. pen. *similiter usufructui ut*

9 Expositi sunt modi acquirendi domini iure gentium; consequenter modi civiles explicabuntur k. *ex §. dictis constat, li. et in alijs si similior usus, ut iam notavi.*

C A P. XXV.

De usucapionibus a, & longi temporis possessionibus.

1 **U**T aliquis rem usucapiat, id est, possessione ne acquirat (quod quidem iure civili est constitutum ne rerum dominia semper incerta sint) hæc requiruntur. *proprie dictam, & longi temporis*

possessionem, seu longi temporis prescriptionem: utraque enim vocabulo eadem usucapionis species indicatur. Usucapio in genere accepta, est acquisitio dominij per possessionem bona fidei, non interruptam, tanto tempore, quantum ius definit. usucapio specialis est acquisitio rei mobilis per triennij possessionem, longi temporis possessio vel longi temporis prescriptio est acquisitio rei immobilis, id est, prae decem annis inter presentes, aut viginti annis inter absentes sine interruptione possess. Nota primò, usum, ex quo componitur verbum usucapio, non accipi hic pro iure utendi, ut in tit. preced. sed pro possessione, quæ significatio non est nova. D. de verb. signif. l. quæ. t. 115. Nota secundò, aliam esse longi temporis prescriptionem cum titulo, quæ est species usucapionis, & in hoc tit. explicatur; aliam sine titulo, quæ non est usucapionis species. Titulus est causa possidendi, ut emptio, permutatio, legatum.

b Alioquin

b Alioquin si immo **b**. II. Ut bona fide accipiat **c**, id est, a domino accipiet se accipere à vero domino. III. Ut accipiat, statim accipiat ex iusta causa, id est, titulo ad dominum sit, minimum per traditionem transferendum nec eget usu idoneo, ut emptionis, donationis, legati capione. (error autem falsæ causæ regulariter d'usu. **c** Nota, bonā capionem non parit. §. error.) IV. Ut rem fidem tām mobilem possideat triennio, vel immobili ab initio rem inter presentes decennio, inter absenti quiri, id est, les viginti annis, in princ. V. Ut ea possidet in emptione sio non sit interrupta **e**. Non interruptitur autem, eò quòd res ad vniuersalem sine requiritē vel particularem **g** successorem transeat, pore contra quia possessio defuncti aut venditoris cum eius & tempore possessione heredis aut emptoris continuatur traditionis: **ter** v. §. diutina. & §. seq. VI. Ut res possit in alijs vendi usufructui, id est, sit in commercio. §. i. & ne eò causis dūque sit futiua (futum autem nec sine attachmente traditi fectū furandi, nec in rebus immobilibus tione tēpore. cor.

D. pro empto. l. 2. in princ.

d Id est, nisi iusta sit errandi causa. **D. pro empto. l. quod vulgò 11. & pro suo. l. pen §. ult.**

c Si quis cæperit v. uacupere, & antequam v. uacupationem absolueret, possessionem amiserit, deinde recuperauerit: noua possessio cum veteri non continuatur: nec vetus possessio prodest: sed v. uacupatio à die recuperata possessionis procedet, & ex ea die debet v. uacupiens rem per totum statutum tempus sine interruptione possidere.

f Vniuersalis successor est, qui in ius succedit, ut heres, & bonorum possessor.

g Particularis successor est, qui non in ius, sed in rem succedit, ut legatarius, & emptor.

h Itaque possessio defuncti prodest heredi, & possessio venditoris prodest emptori.

i Ut igitur res immobilis possit v. uacupari, sufficit bona fides v. uacupantis

committitur in re vi possessa. *l. §. furti- vscupientis.*
 ug. & magis p. s. rebus. & omnino *sed ut rei mo-*
 non sit vitiosa. §. nouissime. aut saltem *bilis & ma-*
 tium sit purgatum. putà quia res. furti a pro *proccat,*
 aut vi possessa recte in domini potesta- *bona fides re-*
 tem. §. aliquando. nec sit res illicita. *quiritur tam*
 men ex bonis vacantibus *l. non lum fisco in tradente,*
 nunciatis in vscupari possunt. §. res fisci. *quàm in ac-*
 VIIL. Ne sit res à fisco, aut de principis vel *cupiente: si*
 Augusta domo vendita: alioquin emptor *quidem mala*
 statim securus est, nec vscupatione indi- *fide tradens,*
 get. qui verò ius in ea re placet sit, in- *furtum com-*
 tra quadriennium contra fisco, vel prin- *mittit, ac rem*
 cipis aut Augustae domum agere o potest. *furtiuam fa-*
 §. ult.

cit.

Nota duas
 differentias
 inter res fur-
 tiuas, &
 vi possessas.

I. Furtum sit
 clam, &
 aperta est.

CAP. XXVI.

De donationibus a.

Donationum tria genera in hoc ti-
 tulo considerantur. I. Donatio mor-

II.

I. Furtum non cadit in res immobiles, quia celari non
 possunt, sed tantum in res mobiles: res autem tam mobiles,
 quàm immobiles, vi possideri possunt.

I Bona vacantes sunt, que dominum non habent, ut quia
 mortuus est aliquis sine herede.

m Nondum igitur sunt res fiscales.

II Ve dominium, vel hypothecam.

III Rei vindicatione, vel actione hypothecaria.

a Donatio est liberalis, nullo cogente facta concessio, &
 est modus civilis acquirendi, ut vscupatio. Duplex tamen
 inter hos acquirendi a modis differentia notanda est. Primum vscu-
 capio est introducta iure civili. §. tit. prox. in pr. donatio vero
 est introducta iure gentium: sed iuri civili adscribitur ra-
 tione

- tione usus; tis causâ. I I. Simplex inter viuos dona-
 quia ciues tio. I I I. Donat.o propter nuptias b.
 Romani can 2 De donatione mortis causâ hæc tra-
 ritum inter se, duntur I. Donator mauult se habere,
 non etiam pe- quàm eum cui donat : & magis eum cui
 regimis au donat, quàm heredem. II. Hæ donationes
 Barbaris do- ferè per omnia legatis comparantur. § 1.
 nare possunt. 3 De simplici inter viuos donatione
 Secundo usu- hæc habentur. I. Non comparatur legatis.
 capiens rem I I. Perficitur nudo consensu, siue in festi-
 acquirat do- ptis, siue sine scriptis voluntatem suam
 mto inuito, donator declarauerit : nisi excedat 500.
 aut saltem aureos : quo casu insinuatio apud aduoca-
 gnorante do- gulariter requiritur. I I I. Cum perfecta
 narius autè est c, reuocari non potest, nisi ob ingrati-
 acquirat vo- tudinem donatarij. IV. Donator cogitur
 lente domino, rem tradere donatario. §. alia.
 qui donauit. 4 De donatione propter nuptias no-
 b. Hac quoque tatur, eam non solum ante matrimonium,
 sic inter vi- sed etiam eo constante g ; exemplo do-
 mos : verum tis b;
 non est simplex, sed ob causam nuptiarum.
 c. Hac ratio indicatur esse quasdam differentias. nam de
 natio mortis causâ non est ultima voluntas, nec sine tradi-
 tione dominum transfert, ut legatum.
 d. Quod ad summam excedentem quingentos aureos. nam
 si donentur (exempli gratiâ) non genti aurei, & donatio non
 insinuetur : valet usque ad quingentos aureos tantum, pro
 reliquis quadringentis est inutilis. C. de donat. l. ancimus.
 34. in princ.
 e. Perficitur autem nudo consensu.
 f. Conditione ex l. ge, quam Iustinianus tribuit ex nudo
 pacto donationis causâ facto. C. de donat. l. si quis argentum.
 35. Nou. 162. c. 1. seu si stipulatio interposita fuerit, ex stipu-
 larum agatur.
 g. Idcirco vocatur propter nuptias, cum olim ante nu-
 ptias

tis *b*, posse constitui, vel augeri. §. est & aliud.

pria vocatur, quia olim casu in arte nuptias fieri poterat. sed iustus est et ita,

C A P. XXVII.

Quibus alienare licet, & el non.

Maritus *a* nec dissentiente nec consentiente uxore prædium dotale alienare, vel pignus vendere potest. *b* p. augeri poss.

2. Nisi debitor creditori satisfaciatur, creditor pignus recte vendit, cum modo autem cons. ea seruet *b*, quæ ius hoc casu scienda sunt et ita præscribit. §. 1.

3. Pupillus sine tutore non potest rem suam alienare. Vnde apparet, pupillum sine tutore non posse. l. p. etiam in alienanda augeri poss. et ut propter

nuptias vocetur.

h Cui donatio propter nuptias proportionem quadam respondet: ut enim dos ex parte mulieris conferatur in maritum, ita hæc donatio ex parte viri conferatur in uxorem, idcirco à Grecis vocatur ἀντιδότης ab Italico contradote, quasi Latine dicatur contraria dos.

a Licet rei dotalis dominus sit, ac dominus regulariter de re sua pro libitu disponere possit. C. manda. l. in re mandata. 21. Nota, mulierem habere dominium naturale rei dotalis, maritum dominium civile. C. de iur. dos. l. pen. in princ.

b Id est, vendat post biennium à denunciatione debitori facta, ut soluat, vel à sententia condemnatoria numerandum. C. de iur. dom. imper. l. ult. §. 1. Et si pacta interuenerint de pignore vendendo, ea pacta seruet. si verò de non vendendo pignus pacti fuerint, ter debitori denunciaret ut soluat, antequam pignus vendat. D. de pignor. act. l. 4.

c Quia

c Quia non 10 c. quod si de facto dederit, nummi ex-
facit pecuniā tantes vindicantur d: non extantes, con-
accipientis: nō dicuntur. §. nunc admonendi. II. Credi-
est autē mu- toribus suis soluere e. d. §. nunc admonen-
tū sine trās- di. verſ. ult.

lati. ne domi-
ni. D. de reb.

4 Papilli debitor (nisi ex re diti- bus vel
similibus causis debeat. C. de ad adinstitu-
cred. l. 2. §. ap- tor. l. sancimus 2 §.) non aliter tuto soluit,
pellita.

quā si iudicis solui iubentis sententia
d. Noto, con- praeſſerit. alioqui exceptione quidem
dictionem ori- doli mali tutus erit, si pecunia apud pe-
ri vel ex nu- pillum ſalua ſit, vel ex ea pupillus ſit ſa-
miratione, ne ctus locupletior: ſed cā perditā, cogat
ſe cum mu- iterum ſoluere. d. §. nunc admonendi.

tuum valet:

vel ex con-

ſumptione,

videlicet cū

mutuum non

valet. Hoc

caſu Doct. di-

cit mutuum

conſumptione

conciliari:

quā ſenten-

tiā non probo.

C A P. XXVIII.

Per quas perſonas nobis acquiritur a.

1 A Cquitur nobis non ſolū per
noſmetipſos, ſed etiam per alios, ac
per filios quos in poteſtate habemus. in
princ.

2 Peculium b caſtrenſe vel quaſi ca-

ſtrenſe
c Cū enim nummos accipientis non faciat, non liberatur,
niſi creditor nummos acceptos conſumpſerit. D. de reb. cred.
non omnis. x 9. §. ſi pupillus.

a Subaudi, dominium. obiter ſit etiam in hoc tit. mentio
poſſeſſionis them. 4. quia per poſſeſſionem acquiritur domi-
nium. per quas autem perſonas acquiritur obligatio, ſicetur
§. cap. 63.

b Ve patrimonium habet pater ſam. ita peculium filius ſam.
aut ſervus. Peculium igitur eſt, quod filius ſam. habet à pa-
ternis rationibus ſeparatum, aut ſervus habet à rationibus
dominiciſ

fluente est filij c: profectionem est patris d: dominicis se-
aduentitij regulariter proprietates est filij, iunctum. Pe-
viusfructus est patris e. §. 1. culi sui est

3 Parens, dum liberos suos emancipat, unus gene-
dimidiam partem vsumfructus in rebus pe- rix. Peculium
culij aduentitij f, quarum vsumfructum filijam. dis-
per filium non acquisiuit (vt interdum ac- ditur in ca-
cidit) retinere quasi pretium emancipatio- strense, quod
nis potest. §. hoc quoque. oratione mi-

4 Per extraneam personam nihil acqui- litis. a patre
rit potest: eo excepto, quod per liberam acquirit:
personam, veluti per procuratorem pla- quasi castre-
cet, non solum scientibus, sed etiam igno- se, quod acqui-
ritur nobis acquiri possessionem, & fuit locum
per hanc dominium, si dominus fuit qui militis: ga-
tradidit, vel vsumfructu, seu longo tem- ra, aut reli-
pore p. p. p. p. facultatem, si non gio extraneis-
dominus rem tradidit. §. pen. tium, quod e-

5 Expositi sunt modi acquirendi par- re patris pro-
ticulares, exceptis legatis, & particulari- fectum est. 19
bus fideicommissis, de quibus infra: dice- a la nentium,
Ii 3 quod aliunde

ad filium familias peruenit.

c Pleno iure: filius enim fam. plenum dominium, pater ni-
hil iuris habet.

d Pleno iure.

e Regulariter: sed paucis quibusdam casibus filius habet
plenum dominium, pater nihil iuris habet.

f In quibus nihil iuris habet. quod interdum contingere,
proxime notauimus. quarum enim rerum vsumfructum habet,
dici non potest dimidiam partem vsumfructus in his rebus re-
tinere pro pretio emancipationis, sed totum retinet.

g Vsumfructus refertur ad res mobiles, p. p. p. ad res im-
mobiles.

i Id est, decem annis inter presentes, viginti inter absentes.

i Id est, de legatis. c. 39. 40. 41. de fideicommissis particu-
laribus cap. 43.

2. Testamen- tum nunc dicendum de modis acquirendi
tum d. finitur per vniuersitatem, vt hereditate ex testa-
mentis ne- mento, vel ab intestato delata, & bonorum
fidei iustis in- possessione, & acquisitione per arrogatio-
tentia de co nem.

quod quis post
mortem suam
faci vellet. D.

qui testam.

faci p. ff. l. i.

b. No dicimus i

hoc verbum

testamentum,

ex testatore

& mente, non

magis quàm

si unum etum

ex instructio-

ne & mente,

ex calceamento

ex calceo &

mente: sed de-

riuanus te-

stamentum à

testatione, vt

à munitione,

& explicandi causâ addimus

dicimus cuius rei testatio sit.

c. Qua secundum regulas iuris consiciuntur.

d. id est siue interruptione, & nullo actu extrinsecus inter-

rupto. Hinc reprobatu'r Doct. sententia, existimantium in te-

stamento contrahi p. ff. Non esset tamen testamento, si te-

stator vel testes ob necessitatem natura aliquid interim se-

cederet. C. de testam. l. cum antiquitas. 28.

e. Solent etiam testatores signare testamentum: quamquam

id non requiritur.

C A P. XXIX.

De testamentis a ordinandis.

Testamentum ex eo appellatur, quòd
testatio mentis b sit. in pr.

2. Duo sunt testamentorum genera c:
esse compos. à solemne, & nuncupatiuum.

3. In solemni conficiendo hæc requi-
runtur. I. Præsentia septem testium. §. sed

magis quàm cum paulatim. II. Vt testes sint ad id roga-
ti. ff. qui testam. fac. poss. l. heredes. 21. §.

pen. III. Vt testamentum fiat vno con-
textu d. I V. Scriptura, & testatoris ac te-

stium subscriptio. V. Signacula testium c.
d. §. sed cum paulatim.

4. Omnes testes vno & eodem anulo
testamentum signare possunt. Nec tantum

suu,

testatione, vt instrumentum ab instructione, munimentum

à munitione, & explicandi causâ addimus mentis, vt in-

dicimus cuius rei testatio sit.

c. Qua secundum regulas iuris consiciuntur.

d. id est siue interruptione, & nullo actu extrinsecus inter-

rupto. Hinc reprobatu'r Doct. sententia, existimantium in te-

stamento contrahi p. ff. Non esset tamen testamento, si te-

stator vel testes ob necessitatem natura aliquid interim se-

cederet. C. de testam. l. cum antiquitas. 28.

e. Solent etiam testatores signare testamentum: quamquam

id non requiritur.

suo, sed & alieno anulo signare licet. §. f. Id est, qui possunt.

5 Testes in testamento adhiberi possunt heredes intui. sunt ij, quibuscum testamenti factio est. Ex ipsiuntur Prohibentur autem esse testes. I. Mulier g. quadam per- II. Impubes III. Furiosus. IV. Mutus. sine, qua mor V. Surdus. VI. Prodigus, cui bonis est in- proponentur. teidictum VII. Ij, quos leges iubent im- g. Nota, mu- probos intestabilisque esse h. §. testes. VIII. licrem non Qui in potestate testatoris est, vel eum in posse adhiberi potestate habet. §. in testibus. licet pater & ad iuris po- filius in extranei testamento possint esse lemnia.

testes §. pater. IX. Heres scriptus, quive h. ut damat. in eius potestate est, vel eum in potestate re ob carm. i habet. vel in eiusdem parentis potestate famolim. U. est h. §. sed in que. Legatarij autem & fidei- h. t. h. i. u. r. is. commissarij non prohibentur l esse testes. §. i. hi sunt §. legatariis. intestabiles,

6 Testamentum vel in chartis, vel in quia nec te- membranis, vel in tabulis, vel in quavis stimonium

7 Unum testamentum pluribus codi- sunt, nec te- cibus authenticis confici potest m. §. pen. stimonium eis

8 Nuncupatiuum testamentum fit sine dici potest.

II 4

i Nota, plu-

res testes ex una domo ad extranei actum posse adhi- beri.

¶ Ut frater heredis.

¶ Quia is, qui testamentum facit, cum heredibus tantum, quos sibi successores facit, negotium quoddam agere si letur, non cum legatarijs, vel fideicommissarijs, qui in ius h. sunt. i non succedunt, sed testatoris voluntate aliquid ab herede accipiunt.

¶ Dummodò in omnibus solemnitate iure requisita ad- debeantur, ut puta in omnibus subscriptione testatoris, tes- sum, necnon signacula contineantur.

n Testa

Testamen. scriptis nūc eoque heri teoquruntur. I. **Testam nuncu-** sentia septem testium §. ult. II. Vt hi testes **patium non** sint rogati. ff. qui testam. facere possi. l. he- **peretur per** testis. 2. l. §. per. III. Vt coram eis testator **Scripturam.** voluntatem suā palam. o. declaret. d. §. ult. **ut testamen-** & d. l. heredes. in pr.

tur solenne:

sed quō faci-

lius probatur,

in scriptis re-

dictis rum-

que solet.

C A P. XXX.

De militari testamento a.

Ut caudiri
a testi. possit
D. h. l. h. a.

des palam.

2. in princ.

a. Militare

testamentum

appello, non imò.

quodamque

amitte factū

est, sed quod

iure militari

factum est.

nam miles vel iure

testari potest.

b. Nec opus est,

ut id specialiter à

principe imperare.

D. qui testam.

facere possunt. l. 7.

nisi vel

loqui: vel scribere

possit. C. eo d. l. discreti. l. 1.

c. Solaudi honestam,

vel cau. armam, non

ignominiosam. D.

h. l. r. Testamenta

eorum. 2. 6. in pr.

Honestā est, qua

confectis

legitimo viginti

annorum sunt, vel

ex permissu princi-

Miles in castris expeditionis necessitate occupatus testari potest nulla adhibita solemnitate. in p. sufficit enim de eius voluntate constare. §. 1.

2. Miles, quamvis sit filius familias, in p. vel maritus & sardus, nihilominus tamen testamentum facere potest. d. §. quin-

3. Testamentum in castris iure militari amitte factū factum, valet, siue testator in militia, siue est, sed quod post missionem & intra annum decesserit, licet

factum est. nam miles vel iure communi, vel iure proprio

testari potest. Nec opus est, ut id specialiter à principe impetret: quoniam ipso iure ei concessum est. Paganus autem id debet à principe imperare. D. qui testam. facere possunt. l. 7. nisi vel loqui: vel scribere possit. C. eo d. l. discreti. l. 1.

c. Solaudi honestam, vel cau. armam, non ignominiosam. D. h. l. r. Testamenta eorum. 2. 6. in pr. Honestā est, qua confectis legitimo viginti annorum sunt, vel ex permissu principis ante ea confecta conceditur. Causaria propter morbum vel aliam causam, propter quam militare non potest, tribuitur. Ignominiosa est ob delictum. D. de his qui not. inf. l. 2. §. ignominia.

d. Non

licet conditio institutioni heredis adscri-
pta, post annum extiterit d. §. sed ha-
ctenus.

4 Testamentum ante militiam non iu-
re factum, ex noua militis voluntate vires
accipit. §. sed etsi quis.

5 Minima capitis deminutio e non in-
firmat militis / testamentum. §. pen.

d Non spe-
ctamus t m-
pus, quo con-
ditio imple-
tur: quia na-
tura condi-
tionum est, ut
quandocum-
que existant,
retrò trahan-
tur ad tem-
pus actus, cui
sunt apposita.

C A P. XXXI.

*Quibus non est permissum facere testa-
mentum a.*

1 Filius familiâs testari non potest, nisi
de peculio castresii, vel quasi castren-
si. in princ.

2 Impuberis testamentum non valet, li-
cet pubes factus decesserit b. §. 1.

3 Furiosi testamentum non valet, nisi
ante furorem c, vel tempore dilucidi in-
terualli factum sit. d. §. 1.

4 Similiter prodigi d testamentum non

II §

cumque capitis deminutionem sit irritum. j. quib. mod. tes-
tamentum infirm. §. alio.

a Postquam dictum est de iis, qui iure communi, vel
iure speciali, id est militari testantur, consequenter agitur
de his, qui neutro iure testari possunt.

b Quia testamentum, quod ab initio non valet, tractu
temporis non confirmatur. j. de exher. liber. in princ. et de
reg. Cato. l. 2. in princ.

c Furor superueniens, nec testamentum, nec aliud nego-
tium rectè gestum infirmat.

d Qui neque modum, neque tempus impensarum habet: id-

D. de per. et
commo. res
vend. i. neces-
sariè. 8. vers.
idem Pompo-
nius.

e Ut arrogan-
tia, uel eman-
cipatio.

f Pagani ve-
rò testamen-
tum per quâ-

circo furioso valet, nisi ante bonorum interdictionem factum sit. §. item prodigus.

de curat. fur. §. Mutus vel surdus & mutus testamentum facere non potest, nisi literas calleat, & in scriptis testetur. Qui vero tantum literas cit, etiam per nuncupationem testari potest. §. item surdus. & C. qui testam. facit. D. de face. poss. l. discretis. ro.

inter. & curat. da. l. his 6 Ut ceteri testamentum valeat, hæc requiruntur f. l. Sit testamentum nuncupatum. I I. Adhibeantur septem testes, & tabularius: vel, si tabularii copia non sit.

e Vel à principe testam. primat se velle condere testamentum nuncupatum, ac totam suam voluntatem deinceps. D. claret. I V. Heredum institutiones legatis l. i. l. 7. vel & fideicommissis præponat b. V. Tabularius sit. §. ti. r. V I. Adiungantur subscriptiones l. V I I. Apponantur signacula l. §. penult. & C. qui testam. face. poss. l. 8.

Quia in ceteris testamentis hac consuetudine.

facilius committi falsum non valet m, antea factum, testatore apud potest: idcirco hostes moriente sustinetur lege Cornelia n, plures solemnitates in eo requiruntur.

§ In aliorum testamentis sufficiunt septem testes. §. de testam. §. sed prædicta. & §. ult.

h In alijs testamentis: hic ordo non est necessarius. §. de lego. §. ante heredis.

i Alia testamentis nuncupativa non requirunt Scripturam. k Testatoris, & testium.

l Testium.

m Quia captus ab hostibus, non est civis Romanus, sed servus hostium.

n Qua fingit testatorem primo captivitatis momento mori.

eo ab hostibus reuerso sustinetur actione *rum fuisse*
postliminij o. §. vlt.

C A P. XXXII.

De exheredatione a liberorum b.

Liberi in testatoris potestate constituti, ita ut inter eos & testatorem ordināti gra-
nulla sit persona interdicta, si ab eo prae-
tā agitur, a-
tereantur, id est, neque instituantur he-
res, neque nominatim exheredantur) *heredes*
testamentum ipso iure nullum faciunt. *veritur. d. de*
Nominatim exheredatur quis, siue proprio *et l. n. et m.*
nomine expresso, veluti, *Titius pater meus §. sed neane*
exheres est; siue alia demonstratione facta, ac de testato-
veluti si is qui vnum filium habet, ita in re *hactenus*
testamento suo scripserit, *Filius meus ex-hereditatus meus*
heres esto. in pr. & §. sed hanc quidem. *qui vel est*

¶ i 6

paganus, vel

miles; & vel testamenti factionem habet, ve non habet;
consequenter agitur de heredibus, qui vel sunt exheredati,
vel instituti, vel prateriti.

b Appellatione liberorum intellige tam postumos, quā
iam natos, cuiuscumque sexus, & gradus.

c Ut filius, & nepos ex filio emancipato, vel mortuo. Hī
sunt, qui vocantur sui heredes.

d Nota, prateritos dici respectu hereditatis: adeo ut filius,
qui nec est institutus, nec exheredatus, dicatur prateritus,
etiamsi legatū ei, vel per fideicommissum relitum aliquid sit.

e Hac sola exhereditatio hodie admittitur: cum a. y. liberi,
prater filium masculum poterant etiam exheredari inter
ceteros, veluti, Titius heres esto: ceteri exheredes
sunt.

f. *Qui si ei-* 2. Sui postumum præteriti id est, neque
 us testatore institui. In quo non nominatim exheredari si-
 nati essent, siue sint masculi siue feminæ, agnatione te-
 heredes essent. Itamentum rumpunt g. datis locis.

g. *Ab initio* 3. Similiter qui post factum a parente
 testamentum testamentum, in locum sui heredis succe-
 det: & si sit equali a g. nascendo, si sit præteritus, te-
 postumus non stamentum exhereditat. postumorum.

nascatur, ra- 4. L. emancipatus præteritis datur i. bono-
 rui manet: sed rum possessio contra tabulas. §. emancipa-
 zascere postu- tos. & d. §. sed hæc quidem.

mo (id est, si) 5. Dati in adoptionem, quandiu sunt in
 viuis in in- adoptiua familia, a patre adoptiuo debent
 em edatur. institui, vel nominatim exheredari, a patre
 g. de postu- naturali possunt præteriri k. Quod si a pa-
 ter. instit. l. t. adoptiuo sint emancipati, eodem iure
 a. rumpitur. habentur, ac si nunquam in adoptionem
 d. de liber. & dati fuissent l. t. l. a patre naturali essent
 p. sum. l. g. §. emancipati m. d. adoptiuo. Hæc ita obti-
 nent, si qui naturali patri non datus sit in

l. Id est, no- adoptionem, nam si extraneo datus fuerit
 pos, qui ante
 actum ab aucto testamentum natus est viuis patre suo de-
 de post aut testamentum moriente patre in eius locum suc-
 cedat.

l. Iure prætorio. nam iure ciuili propter emancipationem
 possunt præteriri quasi extranei.

k. Quia omnino patri naturali extranei videntur: alio-
 quin viderentur habere duos patres, naturalem & adopti-
 uum, quod natura repugnat.

l. Quia per emancipationem omnia iura adoptionis dissol-
 uuntur.

m. Quia non sunt in huius patris potestate. ciu. tamen si-
 ly. re. dicuntur, & cum non videntur propter habere
 uos. patre, quando quidem nullus est amplius pater ado-
 ptiui.

manet in potestate patris naturalis: & eodem iure conferetur *n*, ac si non fuisset in adoptionem datus. d. §. sed hæc quidem. ver. ult.

n Hoc expro, quod patri adoptiuo intestato succedere potest.

s. de adoptionibus. §. sed hodie.

C A P. XXXIII.

De heredibus institutis a.

a Necessè est, ut aliquis heres institutus, vel exheredatus, vel prateritus sit.

cum igitur superiori titulo dictum sit de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

de exheredatis, vel prateritis, rectè

ET vnum heredem & plures, quocumque testator velit *b*, facere licet.

§. & vnum.

2 Hereditatis legitima *c* diuisio est in duodecim partes, quæ vniuersæ vocantur. harum duæ sextantem faciunt, tres quadrantem, quatuor trientem, quinque quinquagem, sex semissem, septem septuagem, octo bellem, nouem dodrantem, decem dextantem, undecim deuncem, duodecim assem.

nunc agitur de §. hereditas. viginti quatuor dupondium, triginta sex tripondium. §. & si plures. Potest tamen testator in plures, vel pauciores facias pro libitu hereditatem eam diu-

dere. & si vnum ex semisse heredem scripserit. Non possit. hic totam hereditatem obtinebit: quia nemo potest pro parte testatus, pro parte intestatus decedere, nisi sit miles. d. institui posse

§. hereditas.

3 Multis modis fieri potest, ut plures heredes instituantur. I. Non expreis co-

rum partibus d: tunc fiunt heredes ex æ-

quoque tum habere.

c Id est, quæ fit à lege nisi testator aliter diuiserit.
d Veluti Caius, Titius, Seius heredes sunt.

e As

e *As constat* quis partibus. II. Si partes in quorundam duodecim v. personis expressæ assent non contumant: cius: dupon reliqui habent quod superest, vique ad assiduum duobus sem. v.g. si Primus ex semisse, Secundus ex assidue, id est sextante, & Tertius simpliciter instituti 24. vncius: sint: Primus habebat sex vncias, Secundus tri. ondiū tri- duas, Tertius quatuor. III. Si partes in lra assibus, id quorundam personis expressæ, assent cōsumant, reliqui dimidiam partem obtinebunt, quasi testator ex dupondio ē, id est 24. vncius hereditatem suam constare voluerit: ita vt duodecim vnciæ tribuantur iis qui ex certis partibus heredes scripti sunt. & aliæ duodecim vnciæ ceteris heredibus scriptis sine partibus f. Nec interesse, primus, an medius, an nouissimus heres sine parte scriptus sit: ei namq; pars vacans data intelligitur. §. si plures. IV. Si pōdio ad tri pars vacet, ac nemo sine partibus scriptus sit: ea pars singulis pro hereditaria ita deinceps: parte accrescit, veluti si tres ex quartis hinc aliquod partibus g heredes scripti sint, perinde paradoxum erit accidit. nam qui sine parte heres scriptus est expl. te asse, dimidiam partem hereditatis habet, ut hic dicitur, quoniam as, quem testator distribuit, est dimidia pars dupondij: Expleto dupondio tertiam partem obrinet, quia dupondium duas tertias partes tripondij continet. Expleto tripondio, quartam partem consequitur, quia tripondium tres quadripondij quadrantes complectitur, & ita deinceps progreamur semper minorem partem ei tribuentes, qui sine parte heres institutus est.

f Id est, primo, vel medio, vel ultimo loco, scriptus. omnes tamen sunt instituti in primo gradu, & simul ad hereditatem vocantur.

g Id est, singuli ex vnciis tribus.

erit h, ac si ex tertiis scripti essent : singu- h Propter ius
li namque obtinent quatuor uncias. accrescendi:
V. Si plures heredes scripti, quam portio- nam tres un-
nes sint : tacite singulis pro hereditariis cias habent
partibus decreverit, ut puta si quatuor ex iure institu-
tertiis partibus heredes scripti sint, per- tionis expres-
m le erit, ac si ex quartis scripti essent, ita sa, & uncia
ut singuli tres uncias consequantur. §. vi- unam ex ta-
deamus. VI. Si plures quam duodecim vn- cista testato-
ciae distributae sint : is qui sine parte insti- ris volunta-
tutus est, tot uncias habebit, quot explent te, id est, iure
dupondium. v. g. si Primus ex besse, Secun- accrescendi.
dus ex dodrante, Tertius simpliciter scri- i Testator
pti sint heredes : Primus habebit octo vn- quatuor ter-
cias k, Secundus novem l, Tertius septem. cias distri-
Similiter superato dupondio fit transitus buit, cum
ad tripondium : & superato tripondio, ad non possint
quadupondium : & ita deinceps. Sed haec esse plures ter-
omnia ad assem revocari possunt. nihil ita quam tres.
enim interit, unum aliquis habeat ex- k Quia bes
pli causa, ex asse unciam, an ex dupondio octo uncias
duas uncias, vel ex tripondio tres, huc ex constat.
quadripondio quatuor : semper enim duo- l Quia dodras
decimam hereditatis partem habet § & si novem uncias
plures. continet.

4 Heres vel pure institui potest, velu- m Quia di-
ti, Titius heres esto, vel sub conditione, ve- stribus esto
luti, si navis ex Asia venerit. Titius heres & novem,
esto. Dies autem institutioni heredis adie- proinde so-
cta, pro non scripta habetur, ita ut nullo- ptemdecim
minus pure heres fiat : veluti si testator uncias, su-
dixerit, Titius post mortem meam ex Kal. n- persunt ad-
dis Ianuariis, vel. usque ad Kalendas Ia- hac septem in
nuarias heres esto §. heres & pure. dupondio,

5 Impossibilis quoque conditio, ve- quod 24 un-
luti, Si caelum digito tetigeris, ultima volu- ciis constat.

nSecus est in tali n adiecta, habetur pro non scripta. §. contractibus, impossibilibus.

qui adiecta 6 Si plures cōditiones o coniunctim
condicione adscriptæ sint veluti, *Si naui ex Asia ve-*
impossibili, *neris, & Titum consul fuerit*: omnes existe-
reddūtur in- re debent, vt heres fieri possit. Si diiun-
utiles §. de Tim; veluti, *Si naui ex Asia venerit aut*
inutit, stipul. Titus consul fuerit: vnā impleri iufficit.
§. si impossi- §. pen.

bilis. 7 Etiam eos, quos numquam vidimus, o sub. possibi-
les heredes instituere possumus. §. vit.

p Vt filios
fratris pere-
grinos

C A P. XXXIV.

De vulgari substitutione a.

a Hæredum
institutorum
plures gradus
esse possunt: in
primo gradu

Possunt in testamento plures hære-
dum gradus fieri: veluti, *Primus hæ-*
dicūtur pro- res esto b Si Primus heres non erit, *Secun-*
prid instituti, *aut heres est* c Si Secundus heres non erit,
in secundo *Tertius heres esto* d Si Tertius heres non
vel ulteriori erit, *Quartus heres esto* e. ac Primus qui
substitutus. dem dicitur institutus: sequentes om-
nes quoniam igitur

itur superiori titulo de institutis dictum fuit, consequenter
agitur de substitutis: ac tria substitutionum genera expli-
cantur: vulgari hoc tit. pupillari, & quasi pupillari, tit.
seq. Vulgaris substitutio est, quā vulgo & passim quilibet
testator facere potest, id est, vt si primus heres non erit se-
cundus heres sit.

b Hæc est institutio in primo gradu.

c Hæc est substitutio in secundo gradu.

d Hæc est substitutio in tertio gradu.

e Hæc est substitutio in quarto gradu.

ues substituti f: in princip.

f Sape etiam

2 Substitui possunt, I. Plures in vnius dicuntur in-
locum: veluti, Si Titius heres non erit, Caius p[ro]p[ri]e: quia
& S[em]pronius heredes sunt. II. Vnus in locum institutio est
piurimum: veluti: Titius & Mauius heredes nomen gene-
sunt. si Titius aut Mauius heres non erit, vis & speciei,
Sempronius heres esto. III. Singuli singulis: ide[m], institu-
turi primus & Secundus heredes sunt. si is generalis
Primus heres non erit, Tertius heres esto. si diuiditur in
Secundus heres non erit. Quartus heres esto. institutionē
IV. Reciproce: veluti, Titius & Mauius he[re]s specialem pri-
ores sunt si Titius heres non erit, Mauius in gradus, in
heres esto. si Mauius heres non erit, Titius substitutionē
heres esto & plures. in ulteriori-

3 Si ex disparibus partibus instituti, his gradibus
in vicem sine partibus substituantur: ex factam.
partes in substitutione dari videntur, quae g. Quamuis
in institutione data fuerunt g. Finge pri- instituti in
mum institutum esse ex vicia, Secundum primo gradu
ex sextante, Tertium ex quadrante. Quar- sine partibus,
tum ex semilles. omnesque in vicem substi intelligantur
tutos; Quartum non fieri heredem: eius instituti ex
portio non diuiditur aequaliter, sed ex ea partibus a-
viciam consequenter Primus, duas vn- qualibus. §.
cias Secundus, tres Tertius, §. & si ex dis- ut. p[ro]p[ri]e. §. si
paribus. plures, tamen

4 Testator Caium, Titium, & Mauiū in casu hic
heredes instituit: Titio Mauium, Ma- p[ro]p[ri]e suo par-
tio Sempronium & substituit: neque Ti- res substitu-
tius, neque Mauius heredes fiant, nihil eorum n[on] fuit
inde aequales, quo-
niam ex qua sunt in institutione expressa, videntur in sub-
stitutione tacite reuerita.

h In primo gradu.

i In secundo gradu.

k In tertio gradu.

l Quia

*1 Quia enim
Maurus Titio,
Sempronius
Maurio sit
substitutus,
consequenter
etiam Titio
Sempronius
substitutus
est.*

inde ad Caium pertinebit, sed utriusque
portio ad Sempronium devoluetur l. §. sed
si instituo.

C A P. XXXV.

De pupillari substitutione a.

*a Quae pupil-
lis sit à pa-
tribus, in quo-
rum po-
tate sunt in
eum enēcum
sive pupilla-
ri aetate de-
cesserint.*

*b Quia pu-
pillus heres
in primis gra-
du scriptus
hereditatem
non accepit*
*c Quia pu-
pillus heres
patris s. dñi,
in pupillari
aetate decesserit.*

1 **Q**VI liberos impuberes in potestate
habet, non solum vulgariter, sed
etiam pupillariter substituere potest. Cu-
ius substitutionis triplicem formam In-
stinianus proponit. Prima forma est, cum
in inflem tabulis pater filium impuberem
instituit, eique vulgariter & pupillariter
substituit. quo casu si substitutus succe-
dat ex vulgari substitutione, sit heres pa-
tris, si ex pupillari, sit heres filij. nam pa-
ter filio testamentum facit, quia filius per
aetatem id facere nequit. in p. (qua ratio-
ne Iustinianus constituit, ut qui liberos
furiosos, vel mente captos habet, eis
quasi pupillariter, id est, si prius decesse-
rint, q. dñi mēis compotes facti sint, sub-
stituere possit. §. qua ratione. & C. de im-
puber. & al. substit. l. humanitatis. 9.) sunt
rugi

*d Inter furiosos & mente captos hoc interest: quod i furiosi
agitantur furere mente catti in quiete aequant.*

*e Liberos mente capti vel furiosi, si liberi extent sin minores,
fratres at si nec liberi nec fratres extent, quoscunque sub-
stituere l. dñi.*

*f Dummodò legitimam portionem liberis furiosis, vel
mente*

igitur & duo quodammodo testamenta, alterum patris, alterum filii, vel potius unum testamentum & duarum hereditatum. §. g. In dicta igitur. Secunda forma est, cum ab institutione & vulgari substitutione separatur substitutio pupillaris, & in inferioribus tabulis consignatur: in prima autem testamenti parte cauetur, ne pupillares tabulae viuo filio, & adhuc impubere aperiantur l. §. si autem. Tertia forma est, cum filio exheredato substituitur. quo casu quicquid ex quacumque causa pupillo acquisitum fuerit, hac pupillari substitutione continetur. Hæ formæ non solum in liberis iam natis, sed etiam in postumis locum habent. §. non solum. Notandum verò est, cum pater filium impubere non instituit heredem, necesse est ut aliquem alium instituat: quia testamentum pupillare est pars, & sequela testamenti paterni l. & sine eo non consistit. §. liberis.

2 Substitui potest l. Singulis liberis in impuberibus: ne quis eorum intestatus decesserit.

i Quia periculosum pupillo videtur, tabulas eo in pupillaris ætate constituto aperiri, ne forte substitutus, ut hereditatem accipiat, eius viam perfidetur.

k Id est, in suis postumis. quænammodum enim pupillares substitui non potest liberi, qui non sunt in p. testate; ita nec aliorum postumis.

l Quod cum accipit ab heredis institutione, quæ dicitur esse caput & fundamentum testamenti §. de lega. §. ante heredis.

m Hoc casu res sunt substitutiones, quæ sunt liberi, quibus substituitur.

n Sub

n subaudi in decedat. II. Et qui nouissimus morietur n. pupillari a quo casu, cum primus mortuus alter ei te. Hoc casu succedit o ab intestato. §. vel singulis.

una est substitutio.

o iure antiquo solus s. ad S. C. Tert. §. praefertur uers frater iure nouo

una cu matre s. eod. §. sed cu antea uer. excepta.

Qui igitur per filium aut seruum heredem institutum acquirit patri suam hereditatem, ex dicta substitutione non vocatur ad pupilli hereditatem ff. de i. vulg. et pupilla. l. 3.

Quoniam ex eo tempore ipsi sibi testamentum facere possunt. D. qui testam. fac. poss. l. 5.

De quo j. cap. 42.

Iure civili. Iure autem praetorio infirmatur per bonorum

3 Substituitur aliquis impuberi, vel nominatim, veluti Titius: vel generaliter, veluti, Quisquis mihi heres erit. quo casu illi vocantur ad pupillarem hereditatem qui & scripti sunt per heredes in testamento patris, & hereditatem adueniunt & pro qua parte heredes patris facti sunt. §. substituitur.

4 Mascululo usque ad quartumdecimum aetatis annum substitui potest: femina usque ad duodecimam. nam si ad pubertatem peruenerint, statim substitutio pupillaris extinguitur r. §. pen.

5 Extraneo, vel filio puberi heredi instituto non potest ita substitui, ut si heres extiterit, & intra aliquod tempus deceaserit, alius sit heres: sed tantum per fideicommissum rogari potest hereditatem, aut eius partem alij restituere. §. ult.

C A P. XXXVI.

Quibus modis testamenta infirmantur.

Testamentum iure factum infirmatur a vel ipso iure, vel per querelam

Quia pari expressa in institutione, censetur tacite reposita in substitutione. D. eod. l. 5. et s. rit. prox. §. et si ex disparibus.

Quoniam ex eo tempore ipsi sibi testamentum facere possunt. D. qui testam. fac. poss. l. 5.

Iure civili. Iure autem praetorio infirmatur per bonorum

lam inofficiosi. ipso iure rumpitur, aut in possessionem irritum. in princ. contra tabu-

2 Rumpitur cum in eodem statu ma- las, de qua
nente testatore ius testamenti vitatur. hic non agi-
quod quidem accidit. I. Adgnatione b, vel rur
quali adgnatione sui heredis: veluti si b Adgnati-
quis post factum testamentum aliquem rur postumi,
adoptaverit. §. 1. II. Posteriori testamento id est, qui post
iure perfecto, licet ex eo nemo heres ex- mortem te-
titur: sufficit enim potuisse ex- stete. §. Statore nas-
posteriore. Sed si in hoc posteriori testa- cun-
tor heredem ex certis rebus instituerit, ac heredes: quasi
prius testamentum valere iusserit: heres adgnati-
simpliciter i succedit ex postemori testa- tur qui viro
mentotied retentis rebus sibi relictis, aut adhuc testa-
suppleto ex lege Falcidia quod quare de- tore post te-
est. reliquum heredibus in priori testa- stamē: um ab-
mento institutis, restituere cogitur iure eo factum vel
fideicommissi e. §. sed et si. na- cun- tur

3 Intum fit capitis deminutione f vel ut here-
testatoris, sed iure pratorio conualecet, de- sunt cum
data heredi scripto honorum possessione antea sui he-
secundum tabulas. si testamentum septem testes non es-
telium signis sit obsignatum, ac testator ent.
natis tempore g cuius Romanus & sui e Per hanc
iuris adoptionē fit

lumi heres, proinde quasi adgnascitur.

d In uniuersum ius defuncti quia rerum mentio pro non
scripta habetur. D. de her. inst l. 1 § si ex fundo.

c Quia prius testamentum, quod non potest valere iure
directo suscinetur ob testatoris voluntatem iure fideicom-
missi.

f Maxima, media, vel minima.

g Quia testator debet habere testamenti factionem acti-
uam, cum testatur & cum eius morte testamentum con-
firmatur. in herede autem testamenti factio passiva requi-
ritur,

ritur, non so- iuris fuerit. §. non tamen.

lum his duo- 4 Nudā testatoris pœnitentiā h, vel
bus tempori- posteriori testamento imperfecto, p̄lus
bus, sed etiā testamentum non infirmatur. §. pen.

cum adit ho- 5 Obiter notetur, Principem, etiā le-
reditatem. §. gibus, solutus sit, tamen legibus vivere &
de hered. qual. Idcirco sequentibus casibus non capit he-
§. in extra- reditatem. I. Si litis causā / sit heres insti-
neis. tutus. II. Si in tabulis nō legitime factis m

h Nisi acce- institutus sit, quō magis tabulæ fuisse neā-
dar lapsus de- tur. III. Si absque forma testandi fuerit a
cent. C. de defuncto vocatus heres. Et generaliter ex
testam. l. an- scriptura, quæ iure nō comprobatur, prin-
cimus. 27. ceptus nihil accipit. §. ult.

i Sub civili-
bus, non na-
turalibus.

k Id est, spon-
te sua se legi-
bus subicere.

i Id est, si quis
cum alio litē i
habens, ut ei
potentem ad-
uersariū op-

poneret, p̄ncipem heredem instituerit.

m Non adhibitis olemnitatibus iure requisitis.

a Inoffici- sum testamentum est, quod rectē quidem & e-
cum cum iuris præcepta, sed contra officium pietatis factum
est. L. h. t. l. 2. aliquis iniquē exheredato, vel praterito quem
heredem institui aequitas postulat. D. eod. l. 3. Præteritionem
hic intelligi, quæ pro exheredatione habetur ut à matre,
vel auctore materno factam. §. de exher. liber. §. ult. Nam si
pater filium, quem in potestate habet praterat, testamentum
est ipso iure nullum, nec per querelam rescinditur.

b A patre, vel matre, vel auctore, vel auctrice.

C A P. XXXVII.

De inofficioso testamento a.

I Inofficiosi querela datur, I. Liberis
testatoris, qui queruntur se inique &
contra officium pietatis exheredatos, vel
præ

c A matre,

præteritos. in p. Nec refert, utrum sint li- c *A* matre,
beri suscepti ex iustis nuptiis, an à paren- vel auo ma-
te naturali & adoptati. Nec utrum iam na- terno, vel
ti viuo testatore, an postumi e. s. tam au- auia.
tem II. Parentibus, III. Fratribus, vel so- d Hi quos ex
roribus (subaudi ianguineis, C. h. l. l. fia- tranens ad-
tres 27.) Si turpes personæ sint heredes præteriti, ab eo
instituta Ceteris autem testatoris adigna- præteriri vel
tis vel cognatis hæc querela non compe- exheredari
tit. §. 1.

2 Ut aliqua ex dictis personis de in- nihilominus
officioso testamento agere possit, tria re- testamentum
quiruntur. I. Ut nullo alio iure ad defun- valet, nec
cti bona venire possit. §. tam autem. II. Ut subverti po-
nihil ei penitus à testatore relictum sit: test tor que-
alioqui non de inofficioso agere, sed legi- relam inoffi-
timæ supplementum petere debet. §. sed c. l. j. de he-
hæc ita. Nam quocum que titulo quartam red. p. a ab in-
partem hereditatis aliquis consequatur, test. d. fir. §.
de inofficioso agere nequit. §. ult. quam ed. ex omnia.
sententiam corrigi per No. 115 Doctores e Id e⁴, nati
falso putant. III. Ut testamentum non post mortem
comprobarit, putà legatum hoc in co te- testamentum.
stamento relictum petendo. Si tam n tu- f Iniquè ex-
tor legatum pupilli nomine petiit, de in- hereditatis
officioso agere suo nomine non prohi- vel præteri-
betur rē.

§ Id est qui sunt ex eodem patre. Vterius autem, qui sunt
ex eadem matre, hæc querela non competit.

h Sub. salvo testamento. nihil enim vetat idem testam-
tum simul e³ inofficiosum & irritum, vel falsum. D. h. tit. l.
Papianar. §. si quis & irritum. & C. eod. l. eum qui 14. vel
inofficiosam, & non iure factum. C. e. d. l. contra 16.

i Illud tamen verum est, ex d. N. h. adie ad ex ludendā
querelam, quæ liberis vel parentibus competit, non sufficere
si quid eis relictum sit, nisi sint heredes instituti.

k Qui n

1 Quia non betur l. §. si tutor. & è contrario, si pupilli suo nomine, nomine de inofficioso egit, legatum sibi nec sponte, sed relictum petere potest. l. §. sed si è con-
 tutorio offi- rario.

cio coactus

legatum pu-

pello petit, ne

tutela iudicio

condemnare-

tur: nemini

autem debet

officiū suū¹

esse damnosū.

D. testa. quē-

ad. aper. l. 7.

1 Ob eandem

rationē, qui

tutorio nomi-

ne egit de in-

officioso testa-

mento, nec de-

bet ei suū of-

ficiū esse

damnosum.

a Ab hoc ti-

tulo incipit

explicare ac-

cientia te-

stamentorum.

hoc est heredum

b Servi autem domino suo sunt heredes necessarij, non jui.

c Vel emancipato.

d Quia testamentum, quod ab initio non valet, tractu tem-

poris non confirmatur.

e Quia testamenta morte confirmantur.

f Hoc tempus potissimum spectatur, quia hoc tempore he-

C A P. XXXVIII.

De heredum qualitate & differentia a.

1 Vi & necessarij heredes sunt liberi b
 S. n. testatoris potestate immediate

D. testa. quē- constituti: vt filius, filia: & nepos vel ne-

ad. aper. l. 7. pris ex filio defuncto c. Nam viuo quoque

1 Ob eandem patre sunt quodammodo domini, & iure

rationē, qui ciuili volentes nolentes heredes existunt.

tutorio nomi- prator tamen abstinenti beneficiū eis

ne egit de in- tribuit. §. i.

2 Ceteri, qui testatoris iuris subiecti

non sunt, extranei heredes appellantur:

vt liberi emancipati, & a matre heredes

instituti. §. ceteri.

3 In extraneis heredibus testamenti

factio passiuā, id est, vt possint ex testa-

mento hereditatem capere, tribus tantum

temporibus requiritur. I. Facti testamenti.

II. Mortis testatoris e. III. Additionis f

hereditatis §. in extraneis.

4 Si heredes, ut euntur se immiscere, vel abstinere extranei, adire, vel repudare. His igitur datur ius deliberandi de hereditate adeunda, vel repudianda, & præterea ex Iustiniani constitutione l. uncl. cium in ientari §. §. extraneis vide. l. vlt. C. de iure delib.

5 Hereditas aditur aut re ipsa pro herede (id est, pro domino gerendo) putatur prædita hereditaria veniendo, vel locando: aut nuda voluntate quocumque modo significata: dummodo is, qui adit, sciat eum, cuius hereditatem adiungitur, intentatumve decessisse, & se ei heredem esse. §. item extraneus.

6 Nuda quoque voluntate repudiatur hereditas. d. §. vlt. ver. licet.

7 Surdus, vel mutus, siue talis natus, siue casu factus sit, pro herede gerere, & hereditatem sibi acquirere potest, dummodo intelligat, quod agit. d. §. ver. vlt.

C A P. XXXIX.

De legatis 2.

K K.

In tertia conferuntur legata cum si dicamissum: & hac quoque collatio ad effectum legatorum pertinet, ch. 3. In quarta agitur de rebus legatis d. l. 4. v. que ad me 14. & 15. In sexta & ultima de modo legandi d. l. 16. v. que ad finem tituli. Nota tnc. 16. & 17. non contraxu Iustinianeo referri ad quintam partem de personis, quibus legatur; sed hic commodius referri ad sextam partem de modo legandi.

b Quid

debetur g. Si pars in venditoris rebus non g. Quia cum
 alienata omnimodo legatario debetur: aut si
 pars autem alienata ita debetur: si non ad-
 mendi animo vendiderit. §. si rem suam. Si
 rem donauerit, legatum a legatario conse-
 tur b. ff. de adm. leg. l. item legatum. 184. legatum,
 legatum sub conditione. 24. II. Res he-
 reditis. d. §. non solum. III. Res aliena, legatum.
 dummodo testator sciret esse alienam. l. si nulla
 quod legatarium probare oportet d. §. non solum co-
 non solum. aut personae coniunctae l. le-
 gauerit. C. eod. l. cum alienam. 10. Iste
 ctus autem huius legum est, quod si heres
 iusto pretio eam redimere possit, eam re-
 dimeret & legatario pro aestate cognoscatur. l. si
 minus, aestimationem solvere debet d. §. non solum, aut
 non solum. Si legatarius viuo testatore
 eius rei dominus factus sit ex causa cau-
 rosa m, ut quia rem emit, actione ex testa-
 mento pretium consequetur n. Si ex cau-
 sa lucrativa, ut ex donatione, legatum ex-
 tinguitur: quia duae causae lucrativae in
 eandem rem & eandem personam coeun-
 gere non possunt. Unde si eadem res eadem
 duorum testamentis legata sit: multum
 interest, utrum rem, an aestimationem ex parte legatarii:
 vno testamento sit consecutus. nam ex al-

K K 2

cumbit auctori. d. §. non solum. in fi

l. Cui praesumitur fuisse legatarius, etiam si scivisset rem
 esse alienam: ut libris, parentibus, uxori, nunti. C. l. t. l.
 cum alienam. 1. §. D. de leg. praest. in. l. 1. in fi.

m. Qua sint causa onerosa, aut lucrativa, exponit J. de rer.
 divis. l. item. 8. memb. 18.

n. Quia cui pretium rei abest, ipsa res videtur abesse. D.
 de enict. l. si servus. 2. 1. §. ideo.

o Quia

Quia iam tero testamento agere potest priori causa rem habet ex non potest, posteriori causa. §. si res i. causa legati, na. Si legatarius nudam rei legare pro qua est causa pietatem emerit, deinde usufructus ad hereditatem. cum pervenerit: nihilominus actione ex p. Proinde eo testamento totam rem petere quia usufructuam rem habet non est pars rei, sed servitus in hereditate. officio iudicis continetur, ut nudo p. refo. pietatis animatio praestetur r. §. si cui q. Nota diff. fundus. IV. Res, quae non est, si modo fuerit in iura sit, ut fructus in fundo nascitur §. §. actionem, & ea quoque.

efficitur inco- §. Legari non potest. I. Res, quae non est acti ni est in commercio, ut campus Martius, hereditas, silva, templum. d. §. non solum. II. Res legatarij. nec legatario rem alienante res mercena confirmatur legatum. §. si rem. rium vicant. 6 Si eadem res a duobus legatariis. §. de rer.

duas. §. quod si frumentum. in fin.

1 De ducto usufructu, quoniam acquisivit iure accrescendi hereditas.

2 Ita demum hoc legatum debetur, si fructus nascantur, quasi legatum sit sub conditione si nascantur D. de con. & demor. §. l. 2. in fi.

3 Quia quod nostrum est, amplius nostrum fieri non potest. quoniam enim eadem res ex multis causis nobis deberi possit, tamen ex multis causis nostra fieri non potest. D. de acq. p. §. si 3. §. ex plurimis. & de except. rei iudic. l. ex an. caem. 1. §. per. & de du. r. g. iur. l. non vi ex pluribus r. g.

u Quia legatum, quod ab iniuriis non valet, non potest ex post facto confirmari D. de reg. caton. l. 1.

x Hinc accipere, hic solem agi de re coniunctis, qui dividuntur in re tantum coniunctos, & re ac verbis coniunctos. atque sunt verba tantum coniuncta, quibus eadem re pro partibus pro maiore legata est, veluti Titio & Manio fundam

ta vult, concuſa & putes facientino de- dum Tuſcu-
ſe entem eſſe, ſi vult legatū nolit, aut non laudat. & o-
poſſit accuſare, ſi tunc totā obtinebit. Nec a quibus par-
tibus, utrum eis coniunctim ſit legatum, his de reſpo.
id eſt, eadem oratione, veluti, *Titio ex Quorum autē*
Seio fundum Tuſculanum do lego: an diſ- vel eia, de rei
iunctim, id eſt, ſeparatis orationibus, ve- partes pro di-
luti, *Terio fundum Tuſculanum do lego* Seio uiſo, vel rei
eundem fundum Tuſculanum do lego. diuerſe legi-

7 Liberatio debitori legari potest. I. Sum- tur, hi sunt
pliciter & omnino a quo casu heres, si pe- omnino dipu-
tat, exceptione doli mali summoneretur: sed cū, nec parti-
& conueniri actione ex testamento a le- nēt ad iracta.
gatario, vel succēſſore eius potest, ut eum iū de iure ac-
liberet. §. si quis debitori. Liberat autem creſcē ſi, et iū
modō per acceptilationem b, modō per in eadem ora-
pactum de non petendo c. vide l. 3. §. nunc tione eis lega-

K K 3. rur: veluti,

Titio dimidiam partem fundi Tuſculani Oriētem ver-
ſus, Meū alteram dimidiā Occidētem verſus do lego.
y Quid ſi tres aut plures legata y ſint? Similiter concuſ-
partes facient. de ſcientis autem portio non ſemper omnibus
colligata y: accreſcit ſi, ſed ſi quidem omnes eodem modo con-
iuncti ſint, omnibus accreſcit pro rata portione. ſin autē n
diuerſis modis coniuncti ſint, hi preſeruntur in iure accreſ-
centi, qui magis ſunt coniuncti, id eſt, re & verbis coniun- ti
preſerantur ceteris: item verbis tantū coniuncti preſe-
rantur re tantū coniuncti. D. de lega. y. l. re coniunct. 89.
2. Verbis coniuncti non faciunt partes concurſu, quia teſta-
tor ab initio partes conſtituit.

a iure accreſcendi.

b Si legatarius ſit ſolus debitor, vel ſit ius rei debendi, qui
ſint ſo y: pura non poteſt a ſocio legatarij ceteri, cum diuina
ratione ſciatur etiam a legatariorum beſtes.

c Cū ſint duo rei debendi non ſocij: quia nihil intereſt
legatarij, a correo non peti: quamvis enim correat comm-

reatur ab h. de defectu. de liberat leg. 2. II. Ad tempus
re. ex. 2. id est, ut heres prohibeatur intra certum
tempus d. a debitore petere. d. §. si quis de
bitore. ver. potest.

de testat. 8 Si debitor creditori suo, quod debet,
N. t. accept. legauerit: non valet legatum, nisi plus sit
cautionem quam in legato quam in debito: veluti si pure
ex correis fa- legatum sit, quod in diem vel sub condi-
tione, cautione deberetur. (quo casu legatum, quod
bus prodesse, ab initio valet, non extinguitur, etiamsi
quia cum se- viro testatore dies venerit, vel conditio
solutio. ca. existerit) §. ex contrario. aut si maritus
bet. cum def. uxori dotem praelegauerit, quia plenius f
reatur una- est legatum quam de dote actio. Quid si
ginaria solu- nullam

uo. §. qui b. mod. toll. oblig. §. 1. Pactum verò unisa-
fuit. ad alios correis debendi non prodesse. D. de pact. l. si
quis 27. §. pacta qua turpem. nisi fecij sint. D. eod. l. idem. 2 §.
in p. 2. de duct. reis. leandem. 9. §. 1.

à la. ca. quod si petat, del. mali exceptione summo. tribitur.
D. ut in poss. leg. l. 1. §. si debitori.

e Dos dicitur mulieri relegari, quia retinere ei datur; ve-
prelegari propter representationem: quia hac est utilitas
huius legati, ut dos representetur, id est, citius restituatur,
ut mox dicam.

f Id est, utilius. Primum quia pacta dotalia, si qua sint
qua obste. et repetitioni dotis non obstant legati petitioni. D.
de do. praeleg. l. 1. §. 1. Secundo quia res dotales mobiles restitui
debent intra annum à die soluti matrimonij. C. de rei ux.
act. l. un. §. cumque legatum verò statim à testatoris
morte debetur. Tertio quia si maritus donationem in ux-
orem contulerat, bonis maritis non potest res donatas re-
petere, si maritus in eam voluit se perseverauerit:
videtur autem in ea perseverasse, eo ipso quod non reuo-
cata donatione, dotem uxori praelegavit. d. l. 1. §. est &
fuit.

77
d. si res dotem acceperat : siquidem tam g. Quia falsa
finitur de m. i. gaudet, inane est lega-
tum si vero certam pecuniam demonstra-
rit, veluti, *Centum qua in dotem accepi, gatum. §. h. e.*
uxori mee relege : aut certum corpus, velu- §. huius proxi-
ti, Summam Titianum, quem d. no nomi-

ne accepi, uxori mee do lego: aut instrumen- li *Ante morē*
ta dotis, veluti, Summam quam dotis causa solutione fa-
accepi. dotis instrumento comprehensam D. de le-
(Sed si instrumentum dota-
le factum esse, ga. j. l. cum
quo continetur inanti falsa confessio, res. 47. §. . .

quasi eam quantitatem acceperit) *uxori* Generaliter
res mea do lego : valet legatum g. §. sed si enim res in-
uxori. *§. si res mea do lego : valet legatum g. §. sed si enim res in-*

9 Si res legata sine facto heredis pe-
rierit h, legatario perit i. §. si res legata. *vacat, si ra-*

10 Gregis legati augmentum vel de-
crementum ad legatarium pertinet. Et si verbum illud
ad unam ouem redactus sit, hanc legata-
tarius recte vindicabit k. Est autem grex, k. *Lex non*
unum corpus ex distantibus capitibus l: *amplius grex*
sicut ad unum est corpus ex coha-
rentibus lapidibus. §. si grex. *quia unusquisque non facit gre-*

11 Aedibus legatis, columnæ & mar-
mora, quæ post testamentum factum adie-
cta sunt, legato cedunt. §. aedibus. *nostra super-*

12 Tam res corporales legari possunt, *est, nostrum*
ut fundus : quam incorporales, ut actio, *est. D. de res*
seruitus. Nota, id quod statui debetur, *vind. l. sollem.*

KK 4 49 § 1.

1 Tria sunt rerum genera. nam sicut sunt decreta, quæ ex
distantibus partibus consistant ut grex, populus, legio : alia con-
sistentia, quæ ex partibus coherentibus consistant, & unam ar-
tificialem formam habent, ut ades : alia unita, quæ una quasi
spiritu continentur, & naturalem formam habent, ut homo,
equus. D. de usurpat. & usufructu rerum mixtura. §. 30 in tr.
Id est.

in *Id est*, te- posse legari *m*, & heredi *m* cogi legatario
fuerit, quod actionem cedere nisi testator viuis exege-
sili Titium. *ut*. tunc enim legatum extinguitur. Item
debet, Mani potest factum legari: veluti, *Damnus esto*
legare potest. heres res meas omnium Titij restituere: aut,
n. Regulari. *Damnus esto Titium are alieno liberare*. §.
ter in obliga- tam autem.

none generis. 13 Electio legatarij est. I. Si sit lega-
e. *Titio*. §. de- tum genus n; ut equus nisi testator ele-
bitur. §. de ctionem dederit heredi. §. si generaliter.
at. §. plus au- I. Si sit optio legata, id est, cum testator
tum. §. si. re- ex equis vel alijs rebus suis, legatum
ter n. sed in optare siue eligere iubet. Hoc casu si viuis
legato secus legatarius non elegerit e, heres eius pote-
st fauere ul- rit eligere, & si plures legatarij, vel plures
tunc volun- heredes vnus legatarij in el gendo dissen-
sant: electio tiant, quia alius aliam rem eligere velit,
namque hic sorte dirimitur controuersia, ut is in quem
datur legatari- fors ceciderit, in electione potior sit. §.
rio, cui debe- optionis.

tur; non te- 14 Legari illis solum potest, quibus-
redi, qui de- cum testamenti factio est. e. legari.
bet.

15 Etiam incertae personae, & postu-
o inter optio- mo alieno legari potest. hic etiam institui
nam §. eli- heres potest q. tutor autem incertus dari
ctione hodie, nequit. §. incertis. cum quatuor paragra-
phibus sequentibus.

mutatio,

nulla est dis-

16 Error

ferentia: nam. olim optabatur solemniter, eligebatur sine so-
lemnitate.

p. intellige t. flamen i factionem passuam, quae his tribu-
tur, qui ex testamento capere possunt.

q. Tam iure civili, quam iure praetorio licet ei in iure tan-
tum testamento instituto postumi aliam h. liberetur. §. de
bon. poss. in pr.

x. Nominis

16 Error in legatarij heredisve nomi- r Nomine si-
ne, vel cognomine, vel prænominis, si de gñificatur
persona constet, legato vel heredis insti gñis, cogni-
tutioni non nocet s. si quidē in nomine. *meus fami-*

17 Similiter nec falsa demonstratio lra, prænomi-
niat legatum: veluti, *Fundum, quęp ā ne*, per *venit*
Seto em (si nge esse ā Titio emptum) *to te- erant enna*
go. s. huic proxima nec falsa causa adie- *ta, apud & ma-*
veluti, *et. it.*, *quia mea negotia curavit*, *to nos in eadem*
lego (si nge Titium negotia testatoris non *gente plures*
gessisse) n si conditionaliter causa enun- *familia*, *in*
ciata fuerit, veluti, *si negotia mea g. s. s. s. eud m fami-*
longē magis. *lia plures: ve*

18 Etiam ante heredis institutionem, *Marcus pr-*
& inter heredarum institutiones legati po- *nomen: Tal-*
testat., licet heredis institutio sit velati ca- *lius*, *nom. ne*
put & fundamentum totius testamenti, ita *Cicero*, *co-*
ut testamentum inde vim accipiat. s. ante *gnomen. nom*
heredis *Publius est*

19 Item valent collata in tempus cūm *prænomen:*
heres mortuus fuerit x, vel pridie quā *Cornelius*
heres mortuus fuerit y, vel pridie quā *men: Scit.*

K k s

cog omen: A-

fricanus, alterum *cognomen*, quod *Charisius* & *appures*
vocant *agnomen*, *Cicero* *cognomen* appellat.

f Ideo namque nominibus utimur, ut int legatur quibus
personis aiquid relinquatur: sufficit igitur, si quoquo modo
constet quibus relinquitur.

t Quia deficiente collatione legatum desit.

u Quia cūm de testatoris voluntate constat, ordo scriptu-
ra negligitur.

x Olim talia fidicommissa sustinebantur ex bono &
equo: legata, in quibus in prs utebantur str. & iure non
valebant. sed Iustinianus qui legata fideicommissis enim sol.
uit, etiam talia legata valere vo iit.

y Olim hac legata non valebant: quia cūm legatum esset
pos

post mortem legatarius nominatus facit. §. post mortem. heredi, contra. Item legata pœnæ nomine relicta no legatarius facit, nec enim, nisi quid impossibile a, aut nihil petere legibus interdictum, aut probrosum conpoterat, confectum. Pœnæ causâ relinqui dicitur b, quenter eo quod heredi, cōtendi causâ relinqui mortuo nihil id, quo magis aliquid faciat, vel non fa- poterat petere erat veluti, Heres meus, si filiam suam in ab eius here- matrimonium Titio collegerit: vel, nisi collo- det: quia heres cauerit, decem aureos suo dato. §. v. r.

suadet in
tus defuncti,
nec debet esse
d. tenetis cō-
ditionis. un-
de veteres v-
tebantur hac
regula, Actio i

ad herede vel
contra herede

C A P. XL.

De ademptione legatorum, &
transfatione.

Legata adiunguntur, I. Vel in eodem testamento, in quo data sunt, vel in

codi incipere non potest, id est si quis non potuit agere, heres eius non potest agere: & si quis non potuit conveniri, heres eius non potest conveniri. sed Imperator Iustinianus voluntatum sustinendarum causâ eam regulam sustulit, adeo ut hodie actio possit ab herede vel contra heredem incipere. C. ut a herede ab hered. l. un. & de contrah. stipul. l. scrupulejam. 11.

2 Ex constitutione Iustiniani, nam olim non valebant, quia legata debent amore legatorum, non odio heredis relinqui.

a Etsi conditio impossibilis legato adiuncta non vitiat legatum, sed habetur pro non scripta. l. de hered. instit. §. impossibile, tamen secus est in legato pœnæ nomine relicto, quod enim impossibile adiectum est, vitiat legatum.

b Nota hisdem verbis relinqui legatum conditionale, & pœnæ nomine. tantum voluntas testatoris inter hac duo distinctionem facit. D. de his que pœnæ cau. relinq. l. 2.

a Veluti

codicillis. II. Vei contrariis verbis, veluti a *Veluti*, He-
si his verbis legatum, *Do, lego*, ita adima- redem meū
tur; *Non do, non lego*: vel quibuscunque legatū solui-
alis a verbis ad legari ademptionem fi- re veto.
gnificandam idoneis. in pr.

2 Translatio legati a persona ad per- *ablaturum, ab-*
sonam *b*, veluti, *Fundum Tusculanum*. *teri detur.*
quem Titio legavi, Seio do, lego, vel in eodem
testamento fit, vel in codicillis. §. 1.

C A P. X L I.

De lege a Falcidia.

b Ita ut, uni
a Id est, plu-
bis cito. Lata
est enim a P.
Falcidia tri-
buno pietis.
sic q̄ lex A-
quilii dicitur,
que p̄senti-

1 Ege Falcidia cauetur, ne plus lega- *tum est. D. ad*
re liceat quam dodrantem totorum *leg. Aquilii.*
honorum, ad est, ut siue vnus heres institu- §. 1.

tus sit, siue plures, apud eum, eoque pars *b Hereditas*
quarta remaneat. in pr. *vel pars he-*

2 Si duobus heredibus institutis, ab *reditatis ex-*
vno modica vel nulla legata sunt relictā, *hauriri dici-*
ita ut huc quartam totius hereditatis par- *tur. cum tota*
tem saluam, aut etiam amplius habeat mi- *legatis abla-*
halominus alter, cuius pars est legatis ex- *mutur: onera-*
hausta vel onerata *b*, quartam suā portio- *ri, cum minus*
nis retinebit: quoniam in singulis heredi- *quadrāte pe-*
bus ratio legis Falcidiae ponenda est. §. 1. *nes heredita-*

3 Quantitas patrimonij, ad quam ratio *remanet de-*
legis Falcidiae redigitur, ad illud tempus *hant, cum leg-*
refertur, quo testator mortuus est. Nam *gata non ex-*

K K 6 *cedūt dodrā.*

tem. lege Falcidia licet hereditatem delibare non exonerare,
nec onerare. Idcirco Florentinus legatū dēp̄t delibationem
hereditatis, qua testator ex eo, quod vniuer. i. heredis fuit,
alicui quid collatum velit. D. de leg. j. l. legatum. i. 6. in pr.

l. 1. §. 1.

c Quia nec
augere, nec
minuere lega-
ta.

d Hic de lu-
ctu, quo
resistum est,
quantam par-
tem penes he-
redem mone-
re oportet.

a Quia qui
semel est he-
res, non potest
definire esse
heres. D. de
minor. l. 7. §.
Item quod ex-
pianus. &
de her. instit.
l. i. qui solue-
re ss. in fi.

b Non est
verus heres,
sed loco here-
dis habetur.

c Ad huc
sunt, quae ho-
redi compen-
sant aduer-
sus debitorum
hereditarios:
passiva sunt,
qua creditu-
rioni heredi
sunt compen-

saumentum vel actionem tum postea con-
tingens ad legatum non pertinet, sed
heredis luctu vel damno redit. §. quātitas.

4. Antequam ratio legis Valentinianae inca-
tatas alienam, & funeris impensae dedu-
cantur. §. ult.

C A P. XLII.

De fideicommissariis hereditatibus.

Heres eodem testamento, legari potest,
ut totam hereditatem, vel partem
eius a se restituat, vel partem sub con-
ditione, vel ex certa die §. in prout. time-
beres. D. de
que is, qui hereditatem testatur, nihilomi-
nūs heres permanet a his vero, qui recipi-
unt hereditatem, modo heredis h, modo lega-
tarij loco habentur. §. ratio. Aut enim in
sponte edit, & totam hereditatem resti-
tuit, aut sponte ad t, sed non totam resti-
tuit, vel quia non totam iuris est resti-
tuere, vel quia ex Senatusconsulto Tre-
belliano quicquid partem retinet aut ex
eodem Trebelliano coactus a fideicom-
missario aditque casu totam hereditatem
restituere cogitur. Primo & tertio casu
omnes hereditariae actiones tam actiuae
quam passiuae ad fideicommissarium
transeunt. Secundo casu diuiduntur pro
rata portione inter heredem & fideicom-
missarium. §. sed quia heredes. Hac distin-
ctione utendum, etiam cum ex parte he-
res institutus, aut totam illam partem aut
illius partis partem restituere rogatus sit.
§. nihil.

2 Si heres deductā quantitā rogetur hereditatem restituere et omnes pro quantitate remanent apud heredem, & pro do-
dante transiunt ad fideicommissariam e-
ua, quam pas-
S. verò de iura certa re, vel certis rebus si-
quicunque valoris, vel certa summa e-
restituere sit rogatus: quasi ex legato habet, ut in le-
sine onere, & omnes actiones fidei-
commissarium transferuntur. Hoc quo-
que obtinet, si heres ex aff., siue ex par-
te scriptus fuerit, si quis vna.

3 Fideicommissaria etiam ab intestato g-
relinqui possunt. §. præterea.

4 Fideicommissarius quoque fideicom-
missio onerari potest, ut id ipsum, quod ac-
cipit, vel pro tam eius, vel aliquid aliud al-
teri restituat. §. eum quoque.

5 Si heres præsens dicatur fuisse roga-
tus à defuncto: fideicommissarius non co-
gitur fideicommissum probare, si iustu-
randum heredi deferat. nam heres cogi-
tur aut iurare se nihil tale à testatore au-
diuisse, aut fideicommissum solvere, etiam
nulli testes fideicommissio adfuerint. idem
dicendum, si à legatario, aut fideicommiss-
sario, petatur fideicommissum. §. ult.

In codici-
lis.

Cuius præ-
sentis si testator com-
misit, ut ali-
quid restituere-
ret.

C A P. XLIII.

De singulis rebus per fideicom-
missum relictis.

1 Singulæ quoque res per fideicommissum re-
linqui possunt: ita ut vel heres
vel

a Vel fidei- vel legatarius a iubeatur b aliquid iusti-
commisarius. tuere, puta fundum, argentum, vel sim
b In testa- quamvis a legatario legare non liceat con-
mento, vel co- prine.

dicillis.

2 Ita relinqui potest. I. Res testatoris.

c Si à leg- II. Res eius, qui hac commissio oneratur,
tario iegerat, sine hac sit heres, sine legatarius n. e. fidei-
non valet commissarius. III. Res aliena: quo casu
quasi lega- rogatus cogitur eam vel morte & praeta-
tum, sed qua- re d, vel attestationem solvere c. §. 1.

si fideicom

3 Verba fideicommissorum hac ma-
nissum, pro- xime in usu habentur, Fero, Rogo, Volo,
per exaqua- Aliando Faci tua commisso. §. vii.

tionem lega-

torum & fi-

deicommissi-

rum.

C A P. XLIV.

De codicillis a.

d Si iusto

pretio redime-

re possit.

e Si demu-

mus eam rem

vel nullo mo-

do, vel non

iusto pretio

vendere ve-

lit. Item de lo-

gato rei alio-

na dictum fuit §. de l. g. §. non solum.

1 C O d i c i l l i fieri possunt vel eam te-
stamento, vel a testato. Quod
si testamentum praecedat, ex his fidei-
commissam peti potest, si appareat eum,
qui testamentum fecit, a voluntate in co-
dicillis expressa non recedere §. 1.

2 C o d i c i l l i s non potest. I. Dari he-
reditas iure directo b, sed tantum per fi-

gato rei alio- deicom-

2 C o d i c i l l i s i sunt, vel testamentum vel ab intestato si ex
testamento sunt, censetur pars testamenti si ab intestato,
vicem quam tam exhibent testamenti. D. de iur. codicill. l. 2.
§. codicillerum. & ab intestato. l. 6.

b I t e s t, non potest heres in codicillis institui, ne con-
fundatur ius testamentorum, & codicillerum. §. codicil-
lus. hic. & ne principale (id est, testamentum) confirme-

deicommissum. II. Exhereditatio scribi c. tur per acces-
 III. Conditio institutioni heredis in te-
 stamento facte adscribi d. IV. Directio per codicillos)
 substitui e. §. codicillis.

§. Codicilli plures fieri ab eodem pos-
 sunt : & nullam sollemnitem de hoc
 tant g. §. ult.

si quidem te-
 stamentum
 confirmatur
 per heredis
 institutionē.

LIBER D. eo. l. quod
 per manus.

III.

c Quia sicut in codicillis hereditas non potest dari, ita
 etiam non potest adiri.

d Quia in defectum conditionis hereditas adimere-
 tur.

e Eadem ratio est institutionis, & substitutionis: utra-
 que enim testamentum confirmat: proinde si in codici-
 lis poneretur, testamentum per codicillos confirmare-
 tur.

f Id est, diuerso tenore. alia ratio est testamenti, quia per
 posterius rumpitur prius. §. quib. mod. testam. infirmantur.
 §. postulare.

g Intur septem testes in codicillorum probatione non solenni-
 tatis causa requiruntur.

2 Quia

2 Quia solē
natum a i-
quam pce r-
m si, e. si
herodem pra-
terij sic acci-
pitur in a-
sentia testa-
mentum am
iure factum.
a ibi sanatur
angustia, a. i
dicitur nō iu-
re factum ob
solemnitates

omissas, nul- infirmatum b, vel ne sine adeunte testi-
lius verò in- tutum est an pr. Qui verò, & quo ordine
menti propter succedant, petendum ex Nou. c. 118. &
sui heredis Nou. 117. cap. 1.

præterito. f.

D. de iur. i. r. u. l. 1.

b Id e. ruptum, vel irritum factum est ijs modis qui ex-
positi sunt in quib. mod. test. m. infirm. & it. si quis
ruptum testamentum h. intelligit, non oīum a. g. n. n. &
quasi a. g. n. n. sui heredi, & p. s. r. i. r. i. t. e. s. t. a. m. e. t. o., sed
etiam per querel. in i. f. i. si. Bonorum autem p. s. s. s. i. o. c. o. n. t. r. a. t. a. l. i. u. s. n. o. n. i. n. f. i. r. m. a. t. t. e. s. t. a. m. e. n. t. u. m. i. u. r. e. c. i. u. i. l. i., sed tan-
tū iure pratorio

c Tres sunt iure nouissimo heredes: primus libero-
rum, secundus parentum, quibus adiunguntur germani
fratres vel sorores, & cognatorum fratrum vel sororum fi-
lij filiae: tertius transfusus alium. In primo ordine liberi
succedunt in stirpes. In secundo ordine, si filii parentis sint,
succedunt in stirpes. si vna cum parentibus succedant fra-
tres & sorores, i. e. e. i. u. s. d. i. d. i. u. s. i. n. c. a. t. a. s. i. s. i. n. u. i. u. c. e. d. a. n. t. p. a. r. e. n. t. e. s., fratres vel sorores, & fratrum vel soror-

LIBER III.

C A P. XLV.

De hereditatibus quæ ab inte-
stato deficiunt.

INTESTATUS decedit,
qui aut omnino testamen-
tum non fecit, aut non iure
fecit a, cuiusve testamentum

INTESTATUS decedit,
qui aut omnino testamen-
tum non fecit, aut non iure
fecit a, cuiusve testamentum

C A P.

C A P. XLVI.

De gradibus cognationis.

TRiplex est cognatio. I. Superior, id est, quæ sorores
est parentum. II. Inferior, id est, si germana ex-
herorum. III. Transversalis seu collateralis, fratrum
tant, id est, ceterorum cognatorum & ad- vel oronũ fi-
gnaatorum. Et superior quidem atque infio-
rior incipit à primo gradu, transver-
salis à secundo. in princ.

2. Primo gradu sunt suprà, pater, ma-
ter. Infrà, filius, filia. 6. primo.

3. Secundo gradu sunt suprà, avus, in
avia, sed in ter-

tio heredum ordine. In tertio ordine primũ vocantur ger-
mani fratres vel sorores, & tantum fratrum vel soro-
rum predefunctorum filij filiaque. secundò fratres vel so-
rores consanguinei, vel uterini, & eiusmodi fratrum vel
sororum filij filiaque, in stirpes: tertio reliqui agnati,
vel cognati, secundum gradus præpositi. In stirpes
cap. 1. Successio in capita est, cum heredes succedunt ex
virilibus, id est, aequalibus portionibus. Successio in stir-
pes est, cum heredes non ex sua, sed ex parentum, quos
representant, persona succedunt, & eam partem acci-
piunt, quam ille caperet, si viveret. Verbi gratia, si
quis deo dat relictis filio superstite, non ex alteri filio præ-
defuncto duobus vel tribus nepotibus: non dividatur heredi-
tatis in partes aequalis: sic enim succederetur in capita:
sed si missam accipit filius superstes, alter semis tribuitur
nepotibus, quem pater eorum acciperet, si viveret: sunt
enim remotiori gradu quàm filius, sed non omnes ex
eum succedunt, nec ab eo excluduntur, quia patrem suum
defunctum representant.

e *Hac bono-* accommodatur his qui in testamento nū-
 mē r possi. nō capat ab heredibus infanti fuit. C. de ho-
 noris in edict. non peti. l. secundā. c. l. 2. l. l. *Uxor dier,*
nō ruit quia quæ datur libens defuncti ab intestato.
 nō inter eos. IV. *Uxor dier*, quæ datur legitimis he-
 redibus ex testamēto. l. bus. et cognatis, & patri qui defunctū
 mō. o datur emane pater. l. V. *inter cognati*, quæ datur
 tunc sibi. cognatis defuncti. VI. *Unde vir & uxor,*
testi, cum ali. peti quæ in vir uxori, aut uxor viro succe-
 quando datur. l. 6. c. 2.

ab intestato. 4 Extra ordinem e prator honorū, as-
 nec inter ea, sessionem r possidentur quibus lex, vel te-
 qua defertur- natu. consultam, vel constitutio principis
 tur ab inte- dam ex quacumque causa valit §. l. prima.
 fatis, sūm in 5 Bonorum possessio à libens vel paren-
 terdum com- tibus intra annum utilem. à ceteris intra
 perat ex te- centum dies utiles peti debet. §. cum igi-
 stamento. tur. & §. penult.

§ Annus v. 6 Si is, cui bonorum possessio defertur,
 si inopponitur eam repudiet, vel intra dictum tempus
 anno cōtinuo non petat, aliis eiusdem gradus personis
 dicitur enim defertur: at si nullus sit in eo gradu, ex
 cōtinuo, cu. successorio edicto ceteris defertur. §. & si
 ius omnes die. intra.

computatur: 7 Non est opus solemnī petitione, sed
 utilis verò, sufficit quocumque modo voluntatem ac-
 cum. nō em- quirendæ bonorum possessionis indicare.
 nes dies com- § vitum.

putantur; sed

si cā dē, qui-
 bus aliquid

C A P.

fieri pūā bonorum poss. sio peti potest.

§ Nota, cum aliquis bonorum possessorum repudiat, non
 expectari si cuius temporis exitum, sed statim eam ab eo do-
 ferri. §. & si intra. hīc.

a Ex

CAP. XLVIII.

De acquisitione per arrogationem.

Confecta sine receptum est ut bona
arrogati acquiritur arrogatori
propter exceptis illis, quae capitis diminutione
perentur, ut a ignatione §. 1. Sed hodie
solus, si adfectus arroganti acquiritur §.
nunc autem.

2 Pro eo, quod arrogatus debet, arro-
gator non est li, sed praetoria de pecunia
actione tenetur v. §. sed ex diverso.

CAP. XLIX.

De obligationibus a.

Obligatio est iuris vinculum, quo
necessitate adstringitur alterius
rei solvendo secundum iustitiam et iustitiam
iura.

2 Dividitur bifariam I. Aut est civilis e,
quae necessitas sol-
vendi est, cum autem exceptio debitorum suatur, quod mi-
nus s. iure cogatur, cum ab obligatione eximitur.

II. Aut naturalis hic latius accipitur, quod dicitur §. ult. 7 de
verb. sig. §. 7. an. et item. ult. nam ibi distinguitur à
factis, hic complectitur etiam facta.

c. Cuiusmodi hic accipitur, non quatenus obligationi iurisgen-
teum, sed quatenus praetoria opponitur.

a Ex Infiniti-
ans consuetu-
dine.

b Aliter Cu-
iatio vide-
tur.

a Hucusque
I. Item de
domini quod
est primum
verum arri-
bunt: sequi-
tur secundum,
id est obliga-

b Subaudi,
Romani: nam
hic civilis o-
bligatio defi-
nitur: natu-
ralis verum
proprie voca-
tur obligari.

D. de fideiuss.
l. si secus. 16. §.
natura est.

c Quatenus
obligatio est,
quae necessitas sol-

f Quatenus

[illegible]

in e. annis est
introducta.

velures et
introduit à la

iure civili pro
bata, etiam si

in re dratorio
comprobatur.

canē cū illis
non dicere

h Inter con

гражданъ въ
ахалисурска

It is much more

voluntarie con-

larit. r 29 - x in
tinnit. group of

1. Caixa m. 1.1

nominati, ex q

verum hic de

Id est, rei tracta

fici, & fine ver

C. A. D. L.

*Quibus modis re contrahitur
obligatio.*

R E contrahitur obligatio. I. Maruo, cur si nullo est solutio in soluti. II. Cur nodato. III. Depoſito. IV. Pignore. V. Titulo.

gratiam &
quali contra

Ut in maiore

voluntate con-
suetudinis

larit. r 79 - x in
fignis argone a

Contractum

nominati, ex q
 & in unum

verum hic de
ne re pacificu

Id est, rsi tra

fici, & fine ver

R E contrahitur obligatio. I. Maruo, cur si nullo est solutio in soluti. II. Cur nodato. III. Depoſito. IV. Pignore. V. Titulo.

2. De mutuo hæc notentur. I. In his rebus
mutuo in contrahendo mutuum continetur est
mutuum. S. d. mutui contrahitur sola verba

ut cum quis in tua abiectione gerit. Rursum patet de ratione et quod contractus regulariter non habet pariendo cumque obligat utique quod patet regulariter caret

et dicitur: quasi innoxius est culpa.

bus lex xij. est. & omnium actionem dedit:
quorum ea lex nullam mentionem feci.

les nominatis agitur, innominatis vero om-

zione.

is, & sine lucris.

[illegible]

3. D. foliat. one in foresti hinc notatum. res *frugos-*
 1. Qu' in forestum pariterum. Co. n. n. res

accipere, id est, cum eo qui per se non potest
 quantum ad se habet. II. Populus, id est, qui
 accipit non magis, sicut etiam contra, et
 ne in se habet, quam contra, et non ex
 mundo. III. Eius origines, id est, ex
 tracta, et ex illis contradi. g. r.

4 Dec 1894.

c Soloniti, m. m. m.

d Id est, res, quae numero constant, numerantur: quae mensura, mensurantur: quae pendere, appenduntur.

c Por consensum contrahentium.

¶ Alioquin si res diversi generis reddi debet, ut pro vino oleum non est mutuum, sed contractus in mutuum.

g. Intelligi errorem facti non suris. C de iur. iur. §. Nignor. l. ciem. quib. 10. Et autem error facti, etiam si non pure re-

stamentum factum ab impubere valere iuris, debet si pater
puer testatorem fuisse puberem cum testamentum conderet.

h Quia sine turo: e non obligatur §. de auctor. int. in princ.
Excep. nisi facta sit locupletior: quia nō empletur cum

alterius natura in quantum factus est hauriensor conve-
niri potest ex constitutione Dm P. G. c. l. 5. in pr. & D.

commoda l. 3. in pr
i Quia perinde ac si soluit non autem cont. abenda, sed

potius dissolvenda obligationis soluit.

4. *Vide*

¶ *Idem l. 1. § 4 De commodato l. c. notetur. I. Com-*
modatus est utendum dare k. II. Hinc nati-
l. Directa, § tur actio commodati l. III. Non transiet
contra rem. Utitur idem non tenetur a rei dominum sed
reus est tantum ut in quo natus eadem res debet
commodatori restitui. IV. Commodatarius exactissime in
contra com- in se custodienda a gentiam adhibere
mutatam, debet ut ob casus autem fortis totum res
ut ab eo rem culpa eductas non tenetur. V. Com-
modatus si rem commodam sit gratis & non mercede p. §.
VI. cuius item is cui.

gratia com- **§ De deposito huc nantur. I. Deposi-**
dant. De d- tarius ad cui depositum tenetur. II. Re-
l. in com- tute cogitar eandem rem quam accepit.
dato. 17. § si III. De in tentum periculum culpam,
cui contraria id est, negligentiam. §. pen.

datur com- **6 De**
datario contra commodatorem, ut si de repositum nec heras
impen as in rem commodatam. §. si D. cod. in re. 18.
§. 1. vel si ab eo deceptus sit, p. ut quia scilicet de re. 1. a
commodatariis, qui vnum commodatam §. commodatarius, ut v.
l. in re. §. pen.

m id est, rem corpus.

n Quasi l. l. commodatarij causa contrahitur. D. cod. l. §.
§. nunc videtur.

o Quia cum humano consilio prouideri & vitari non pos-
sint, si nulli bona fidei iudici praestantur. D. de pign. act. 16.

p Accedente certa mercede est locatio & conductio § de
mand. §. ut si ut sit merces merces, est contractus nomi-
minatus. §. de locat. & conduct. §. oratione.

q Directa, quae gignit rem et re, ut ere, qui de posuit, con-
trahantur ut contra eam habet, post ut repositus, necessa-
rias impensas in rem depositum factas.

r Et lata culpa quae de lo comparatur D. de pos. l. quod Nor. 32.

s Hac est culpa leuius. Nota cum si debere imputare qui apud
negligentem hominem rem deposuit.

6 De pignote hinc notentur. I. Creditor e
eandem rem, quam accepit, restituere co
gitur. II. Tenetur actione pignoratitia u
III. In re custodienda præstat diligentiam
exactam x, non casum fortuitum. §. ult.

Postquam
sibi eorum de
bitum s lu
rum, vel ali
cer satisfactū
fuerit. D de
pigner. alt l. si
cē. §. §. ceteris.
u Directā.

C A P. LL

De verborum obligationibus.

Verbis obligatio contrahitur, cum
quid dari, fieri nobis stipula-
mur a. in pr.

2 Hinc duæ proficiuntur actiones. I.
Certi conditio, si certa sit stipulatio. II.
Actio ex stipulatu, si stipulatio incerta
sit. c. in pr.

3 Quacumque lingua, & quibuscum-
que verbis stipulatio fieri potest. illud
tantum requiritur, ut contrahentes se in-

LI

est inter exactissimam, & leuam, propterea quod pignus u-
triusque gratia contrahitur tam danti, quam accipientis.
Exactissima diligentia est, quam in rebus suis adhibere solent di-
ligentes patresfam Exactissima, qua uiuuntur diligentissi-
mi: quales pauci reperiuntur. Leuius, quam adhibet, qui sunt
parum diligentes.

a Stipulatio est verborum conceptio quib. is, qui interroga-
tur daturum facturumve se, quod interrogatus est, spon-
det D. h. l. §. §. stipulatio. Qui interrogat, stipulator voca-
tur & obligationem acquirit, qui autem respondet, appella-
tur promisso, & stipulatus obligatur.

b Id est, rei certa, ut Stipuli, vel decem aurorum.
c Id est, rei incerta, veluti, Dabis mihi quod mea interest.
d Dūmodo sint ad cō entum cū t anonisū & contrahēda
stipulationis voluntatem significandam idonea.

c Dum

et si modè a- uicem intelligant, non ut sua, nec ut au-
 rorum temporu bo eadem linguâ vtantur. §. 1.
 præterit, ut 4 Stipulatio fit. I. Purè, velati. *Quinque*
 aut puerit. aureos dare spondes? tuncque statim peti
 T. de inutil. st potest. §. II. In diem, nempe cum certa dies
 palat. §. ult. solutioni destinatur, veluti, *Decem aureos*
 f. Tanti de Kalendis Martis dare spon- des: quo casu pro-
 non petendo missum statim debetur, sed peti ante diem
 post mortem illam elapsam non potest. §. omnis. At si
 stipulantis, ita stipuleris, *Decem aureos annuo, quoad*
 id est, ne eius viuiam, dare spondes? obligatio purè facta
 heres petat. intelligitur, & perpetuatur: quia tempus
 §. Hac con- non est modus legitimus tollendæ obliga-
 ditio viui tionis: sed heres tuus si petat, exceptio
 stipulante pe- pacti è summouebitur. §. at si ita, IV. Sub
 rest desicere, conditione. d. §. omnis. nempe cum in ali-
 uidelicet coin quem futurum & incertum casum differ-
 Capite hui ad- tur obligatio, vt si quid factum fuerit, vel
 scenante: sed non fuerit, committatur stipulatio: veluti,
 non impletur Si Titius consul factus fuerit, quisque au-
 ante mortem; reos dare sponde. §. sub conditione. Hæc
 quia non est autem conditio, Si in Capitolium non as-
 certum, cum cer- cerit, §. perinde valet, ac si stipuler, cum
 non adscen- moria. §. si quis ita. Porro ex conditionali
 surum. nisi stipulat ore tantum spes est debiti iuri.
 prius moria- atque hæc spes transmittitur in herede-
 tur, quam in dem: contrahentis, qui pendente condi-
 Capitolium adscendat tione
 h. Si conditio exister.
 i Quia conditio post mortem stipulantis existente, heres
 eius rite ex ea stipulatione agit. Diuerse et ratio: legari,
 quod legatario ante existentem conditio est morte extin-
 guitur. D. qu. di. leg. ced. l. §. in pr. & §. Sed si sub conditione.
 Differentia ratio est: quia legatum contemplatiue solius
 legatarij relinquitur: qui verò contrahit, pro se & heredi-
 bus suis contrahit. D. de probat. l. si pactum. 9.

tione moritur, §. ex conditionali.

5. Locus stipulationi inferus, facit ut se cum sit, ut ipsa tempus adiectum intelligatur, quod ad per alios stipulatum locum illi possit, veluti, *Carthagini pulatio imdabitur*. Quapropter si breuius tempus adimpleri possit, ciatur quam ut eo perueniri possit. *Exemplis gratia non valet: et veluti si quis ita Romae iudicet, si duo Romae stipuletur, Hodie Carthagini dare spondes, masine, qui §. loca.*

6. Conditiones ad praesens, vel praeteritum tempus relaxae, veluti, *si Titius viuat, si habeat; eosque Titius consul fuit*, non sunt verae conditiones, quoniam actum non suspendunt, etenim si ita se res habet, statim oritur obligatio, si secus est. Stipulatio non valet, §. in quem diem conditiones.

7. Stipulam possumus. I. Rem, veluti, *Decem dare spondes*. II. Factum, siue affirmatiue, veluti, *Negotia mea geressit* siue negatiue, veluti, *Te non alicuius spondes*. siue utroque modo, veluti, *Te non alicuius spondes*. His casibus qui fidem stipulationis non praestat, in id tenetur, quod interest stipulantis, nisi certa poena (quod stipulanti commodius est, ut euitet difficultatem probandi eius quod sua interest) promissa fuerit: veluti, *si ita factum erit aut, si ita factum non erit aut, si aduersus ita factum erit, decem aureos poena nomine dare spondes*. §. ult.

k Nisi edu-

rum sit, ut ipsa tempus adiectum intelligatur, quod ad per alios stipulatum locum illi possit, veluti, *Carthagini pulatio imdabitur*. Quapropter si breuius tempus adimpleri possit, ciatur quam ut eo perueniri possit. *Exemplis gratia non valet: et veluti si quis ita Romae iudicet, si duo Romae stipuletur, Hodie Carthagini dare spondes, masine, qui §. loca.*

Carthagini. amonus-
runt, qua die futura est, et
conferetur si
man-
dauerintque
ambo (suis di-
pessatoribus,
stipulator ut
ea die exigat,
promissor ut
ea die soluat.
Stipulatio va-
lebit. D. h. t. l.
ult. §. si nec.
l. vide l. si
quis ab alio.
13. in si D. de
re iudic. §. l.

El 12. Stipulationes non diuidentur.

ur. 72. in pr. D. de verbor. obligat.

a Du

2. Duorum reo-
rum appella-
tione signifi-
cantur etiam
tres, vel qua-
tuor, vel plu-
res: quemad-
modum secū.

clari nuptia-
rum appella-
tione etiam
tertia, quar-
ta, & ulterio-
res continen-
tur. Funt au-
tem duo rei stipulandi, sed diuerse obligatio-
nem duo rei nes. Duo pluresve rei promittendi sunt, si
non solum per stipulatorem sic interrogante, *Maus decem
stipulationē, aureos dare e spondes* & *Sei eosdem decem au-*
sed etiam per reos dare spondes respondeant singuli s. pa-
alios contra-
ratim, *Spondeo* s. in pr.

Flus. D. h. t. l. 2. Ex eiusmodi stipulationibus solidum
eandem. 9. in singulis stipulantibus debetur, & solidum
pr. Sed hoc singuli promissores debent. vna enim res
leco de sistā-
debitur: sed vnus stipulator debitum ac-
tūm agitur,
qui per stipulationem sunt.

b Reus dicitur a re, & rei dicuntur omnes, quorum de re
disceptatur, ut ait Cic. 3. de orat. ideoque nō minus dicimus
reum credendi, quā reum debendi: nec minus reum stipu-
landi, quā promittendi.

c Quibus eadē res ex stipulatione debetur, singulis in solidū.

d Qui eandem rem in solidum singuli debent ex stipula-
tione.

e Idem dicendum, si interrogatio ita concepta sit, *Mxui &
Sei 10. aureos dare spondetis* D. h. t. l. 4.

f Idem est, si simul respondeant, *spondemus* d. l. 4.

g Quia

C A P. LII.

De duobus a reis b stipulandi c & promittendi d.

ET stipulandi & promittendi duo plu-
resve rei fieri possunt. Stipulandi, si
post omnium interrogationem promissio-
ita respondeat, *Virique vestrum dare spon-*
de. Nam si prius alteri sponderit, dein-
de alteri interroganti spondeat, non erunt
duo rei stipulandi, sed diuerse obligatio-
nem duo rei nes. Duo pluresve rei promittendi sunt, si
non solum per stipulatorem sic interrogante, *Maus decem
stipulationē, aureos dare e spondes* & *Sei eosdem decem au-*
sed etiam per reos dare spondes respondeant singuli s. pa-
alios contra-
ratim, *Spondeo* s. in pr.

cipiendo, vel vnus promissor debitum sol- *g* Quia bon s
uendo, omni un obligatione perimit *g. §. 1. si les non pati.*

3 Ex duobus reis promittendi, alter pu- *tur idem fa-*
rè, alter in diem, vel sub conditione obli- *pidis ex vi. D.*
gari potest. nec impedimento est dies, aut *de diuer. v. 2.*
conditio, quominus ab eo, qui pure obli- *ius. l. bona si-*
gatus est petatur. *§. vlt.* *des. §. 7.*

a Id est, qua
iussu iudicis
interponun-
tur.

b Quam pra-
stat is, qui

C A P. LIII.

De diuisione stipulationum.

1 **S**tipulationum genera quatuor sunt. *rem restitu-*
Sin princ. I. Iudiciales, quæ à mero iu- *re damnatur,*
dicis officio proficiscuntur a: vt cautio de ne f' r' e cam
dolo l. §. 1. II. Pretoria, quæ à mero præ- *à se pignora-*
toris officio proficiscuntur c, vt damni in- *tam, vel de-*
fecti d, & legatorum e. His adnumeran- *terioratam*

L. l. §. 1. de rei vindicat. D.

de rei vindicat. l. prater ea. 20. l. si homo. 45. cum
similibus.

c Id est, iussu pratoris interponuntur.

d Prator iubet eum, qui ades ruinosas habet vicino ca-
uere de damno infecto, id est, si ades corruant, & vicino
damnum dene, se illud damnum resarciturum. Si cauere
nolit eius vicinū prator in adium illarū possessionem mittit,
qua de re agitur sub tit. *D. de dam. inf.*

e Cum legata in diem vel sub conditione relicta sunt: heres,
antequā dies veniat, vel conditio existat, non cogitur legat. a
prestare: sed prator iubet eum cauere de his prestandis, cum
dies venerit, aut conditio extiterit, vt explicatur sub tit. *D.*
vt lega. no cau. Si heres cauere nolit, prator legatarios mittit
in possessionem rerum hereditariarū custodia causā, ne forte
ab herede delapidentur, atque ita legata propter heredis ino-
piā inuitia reddantur, vt exponitur in tit. *D. vt in poss. ff. leg.*

f Quia

* Quia tam iurifecti adilitia, & p. pratorie. III. Con-
adilitia, quæ tionales, quæ ex libera ystinsq; partis co-
pratorie, sunt nuntione, sine iudicis & pratoris infu-
horaria, concipiuntur. & can. rationales. IV. Com-
quippe quæ munes, quæ modo pratore, modo iudice
infu eorum iubente interponantur: ut iqm pupili
interponantur, saluam fore h, & cautio de rato i. g. ult.
qui honores

id est, magi-

stratus perit:

plures verò.

sunt praeteris,

quã edilicia:

induced sam-

1853 3/22/53

1000 à 1050-

ri parte, in

наблюдения

praetoria, Ead.

dem rathen.

1815:1817.

g. *Ve duple ca*

et:oris xomin

(item, 0.2104)

С. 247 стр. 100

acc: ii, eny r

1877

1. De hęc est.

1721884658

Oct. 28, 1871

15000 2000 17,45

1875

12, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45, 46, 47, 48, 49, 50, 51, 52, 53, 54, 55, 56, 57, 58, 59, 60, 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 73, 74, 75, 76, 77, 78, 79, 80, 81, 82, 83, 84, 85, 86, 87, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107, 108, 109, 110, 111, 112, 113, 114, 115, 116, 117, 118, 119, 120, 121, 122, 123, 124, 125, 126, 127, 128, 129, 130, 131, 132, 133, 134, 135, 136, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 144, 145, 146, 147, 148, 149, 150, 151, 152, 153, 154, 155, 156, 157, 158, 159, 160, 161, 162, 163, 164, 165, 166, 167, 168, 169, 170, 171, 172, 173, 174, 175, 176, 177, 178, 179, 180, 181, 182, 183, 184, 185, 186, 187, 188, 189, 190, 191, 192, 193, 194, 195, 196, 197, 198, 199, 200, 201, 202, 203, 204, 205, 206, 207, 208, 209, 210, 211, 212, 213, 214, 215, 216, 217, 218, 219, 220, 221, 222, 223, 224, 225, 226, 227, 228, 229, 230, 231, 232, 233, 234, 235, 236, 237, 238, 239, 240, 241, 242, 243, 244, 245, 246, 247, 248, 249, 250, 251, 252, 253, 254, 255, 256, 257, 258, 259, 260, 261, 262, 263, 264, 265, 266, 267, 268, 269, 270, 271, 272, 273, 274, 275, 276, 277, 278, 279, 280, 281, 282, 283, 284, 285, 286, 287, 288, 289, 290, 291, 292, 293, 294, 295, 296, 297, 298, 299, 300, 301, 302, 303, 304, 305, 306, 307, 308, 309, 310, 311, 312, 313, 314, 315, 316, 317, 318, 319, 320, 321, 322, 323, 324, 325, 326, 327, 328, 329, 330, 331, 332, 333, 334, 335, 336, 337, 338, 339, 340, 341, 342, 343, 344, 345, 346, 347, 348, 349, 350, 351, 352, 353, 354, 355, 356, 357, 358, 359, 360, 361, 362, 363, 364, 365, 366, 367, 368, 369, 370, 371, 372, 373, 374, 375, 376, 377, 378, 379, 380, 381, 382, 383, 384, 385, 386, 387, 388, 389, 390, 391, 392, 393, 394, 395, 396, 397, 398, 399, 400, 401, 402, 403, 404, 405, 406, 407, 408, 409, 410, 411, 412, 413, 414, 415, 416, 417, 418, 419, 420, 421, 422, 423, 424, 425, 426, 427, 428, 429, 430, 431, 432, 433, 434, 435, 436, 437, 438, 439, 440, 441, 442, 443, 444, 445, 446, 447, 448, 449, 450, 451, 452, 453, 454, 455, 456, 457, 458, 459, 460, 461, 462, 463, 464, 465, 466, 467, 468, 469, 470, 471, 472, 473, 474, 475, 476, 477, 478, 479, 480, 481, 482, 483, 484, 485, 486, 487, 488, 489, 490, 491, 492, 493, 494, 495, 496, 497, 498, 499, 500, 501, 502, 503, 504, 505, 506, 507, 508, 509, 510, 511, 512, 513, 514, 515, 516, 517, 518, 519, 520, 521, 522, 523, 524, 525, 526, 527, 528, 529, 530, 531, 532, 533, 534, 535, 536, 537, 538, 539, 540, 541, 542, 543, 544, 545, 546, 547, 548, 549, 550, 551, 552, 553, 554, 555, 556, 557, 558, 559, 560, 561, 562, 563, 564, 565, 566, 567, 568, 569, 570, 571, 572, 573, 574, 575, 576, 577, 578, 579, 580, 581, 582, 583, 584, 585, 586, 587, 588, 589, 590, 591, 592, 593, 594, 595, 596, 597, 598, 599, 600, 601, 602, 603, 604, 605, 606, 607, 608, 609, 610, 611, 612, 613, 614, 615, 616, 617, 618, 619, 620, 621, 622, 623, 624, 625, 626, 627, 628, 629, 630, 631, 632, 633, 634, 635, 636, 637, 638, 639, 640, 641, 642, 643, 644, 645, 646, 647, 648, 649, 650, 651, 652, 653, 654, 655, 656, 657, 658, 659, 660, 661, 662, 663, 664, 665, 666, 667, 668, 669, 670, 671, 672, 673, 674, 675, 676, 677, 678, 679, 680, 681, 682, 683, 684, 685, 686, 687, 688, 689, 690, 691, 692, 693, 694, 695, 696, 697, 698, 699, 700, 701, 702, 703, 704, 705, 706, 707, 708, 709, 710, 711, 712, 713, 714, 715, 716, 717, 718, 719, 720, 721, 722, 723, 724, 725, 726, 727, 728, 729, 730, 731, 732, 733, 734, 735, 736, 737, 738, 739, 740, 741, 742, 743, 744, 745, 746, 747, 748, 749, 750, 751, 752, 753, 754, 755, 756, 757, 758, 759, 760, 761, 762, 763, 764, 765, 766, 767, 768, 769, 770, 771, 772, 773, 774, 775, 776, 777, 778, 779, 780, 781, 782, 783, 784, 785, 786, 787, 788, 789, 790, 791, 792, 793, 794, 795, 796, 797, 798, 799, 800, 801, 802, 803, 804, 805, 806, 807, 808, 809, 810, 811, 812, 813, 814, 815, 816, 817, 818, 819, 820, 821, 822, 823, 824, 825, 826, 827, 828, 829, 830, 831, 832, 833, 834, 835, 836, 837, 838, 839, 840, 841, 842, 843, 844, 845, 846, 847, 848,

1. *Leucophaea*

disbursar, etc.

27. 2013. 11. 14

100

i. *§. de stipul.* 3 De stipulatione alteri facta hæc no-
 feru. *§. 1. Quia* tentur. I. Qui ei stipulatur, cuius iuri sub-
 pator & filius iectus est, ut filius patri, et acquiritur. II. Qui
 pro una pers extraneo stipulatur, veluti, *Titio datus?* ni-
 na quodammodo habentur. personam conferri potest: veluti, *Mihi aut*
C. de impub. *S. i. dare spondes?* ut actio quidem stipula-
 & al. subfir. tori acquiritur, sed Seio solui & etiam in-
 l. ult. in fin uito stipulatore possit. nam Seio soluens
 & 35. q. 3. c. liberatur ipso iure: Seius autem stipulato-
 contradici- ri tenetur actione mādari, quia eius man-
 mus. dato exegisse intelligitur. I V. Qui sibi &
 Quia stip- extraneo decem stipulatur, sibi quinque,
 lation. sinuē- extraneo nihil acquiritur. V. Qui stipula-
 te sunt, ut- tur filio quem in potestate habet, sibi ac-
 quisq; sibi ac- quiritur. *§. si quis alij.*
 quirit, quot 6 Nisi responso interrogationi con-
 sua interest: gruat, stipulatio non valet: veluti si decem
 nostra autem stipulanti, promittatur quinque: vel quin-
 regularis. r. nō que stipulanti, promittantur decem (intel-
 interest alt vi lige hanc esse inuilem respectu summæ
 dari. *§. h t. §.* excedentis. cum enim in maiori summa
 alteri. insit minor, ex eiusmodi stipulatione
 Idcirco Seius quinque debentur. ff. de verb oblig. l. i. *§.*
 dicitur adir- si stipulanti.) vel purē stipulanti, promitta-
 tur solutio- tur sub conditione: vel sub conditione
 ni, quia ei stipulanti, promittatur purē. Intellige pro-
 solui potest. mitti purē, cum hoc ipsum exprimitur:
 nō obligari- alioquin si sub conditione interroganti,
 ri, quia obli- respondeatur, *Spondeo*, conditio in inter-
 rogatio ei non rogatione expressa, censetur in promissio-
 acquiritur. ne
 Nota, utile per utile non vitiari. nam eadem stipula-
 tio pro parte stipulantis valet, pro parte extranei adiecti
 non valet.
 Quia per filium patri acquiritur.

ne tacite repetita o, proinde hæc stipula- o Secundum
tio valet. §. præterea. vulgaram re-

7 Inutilis p est stipulatio, si stipulator gulam, Licta
in promissoris, vel promissor in st. pulato- in præfatione
tis potestate sit. Ceterum filiusfamilias bus, censetur
extraneo promittens obligatur q. §. item repetita in
inutilis. cōclusionibus.

8 Neque mutus, neque surdus p stipu- p Quod ad
lari, aut stipulanti promittere potest. §. civilem obli-
gationem. gationem na-

9 Furiosus nullum negotium gerere curalem enim
potest: quia non intelligit, quod agit. §. obligationem
furiosus. inter patrem

10 Pupillus tutore auctore obligatur: r filium ori-
etiam sine tutore alium sibi obligat, nisi r constet.
infans sit r. Impubes, qui est in potestate q Naturali-
patris, ne auctore quidem patre obliga- ter, & civili-
tur u. §. pupillus. tur.

11 Impossibilis conditio vitiat stipu- r Quia stipu-
lationem x: veluti, Si cælum digito terig. - latio verbis
ro, dare spero: Hæc si negativè concii- interrogantis
piatur, id est, Si cælum digito non terigero, & responden-
non est impossibilis, sed necessaria: proin- tis contrahi-
de non suspendit obligationem: sed sta- tur: verba

12 Quia autem mutus
proferre, surdus exaudire non potest.

13 Quia sine tutore conditionem suam meliorem facere po-
test, non deteriozem. §. de auctor. tut. in pr.

14 Quia infans fari non potest. cum non intelligat quod agi-
tur, infans autem dicitur minor septennio. C. de sur. delib.
l. 7. in pr.

15 Quia non placuit eum obligari promittendo, qui non si-
bi, sed patri acquireret stipulando.

16 Secus est in ultimis voluntatibus, quibus adiectis
conditio impossibilis habetur pro non scripta, ne ultima vo-
luntas vicietur. §. de her. institur. §. impossibilis.

17 Quia

in Tutoris in- I I. Si stipulantis interfit, veluti si tutor a
 rearest rem a contutore stipuletur n rem pupilli saluam
 contutore bene fore. aut si quis procuratori suo o dari sti-
 geri, quia ipse puletur: aut creditori suo, cui poenam de-
 quoq; iudicio bet, nisi id detur p. §. sed et si quis.
 tutela tene- 19 Similiter qui alium facturum pro-
 tur ob ea, qua mitit, non tenetur. §. them. 4. nisi sub con-
 malè à cen- ditione, si ille non fecerit, poenam ipse
 tutore gesta promiserit. §. versa vice.
 sunt. 20 Nemo rem suam q futuram, in eum
 o A quo re- casum, quo sua sit, utiliter stipulatur. §.
 coactus est item nemo.
 actione max- 21 Si de alia re stipulator, de alia pro-
 dati. missor senserit, licet eodem verbo vsi sint,
 p Ergo stipu- tamen stipulatio non valet, tamquam ad
 lantis interest interrogatum non sit responsum. §. si de
 creditori sol- alia.
 ui, ut poenam 22 Turpis promissio non obligative-
 vitur. luti si quis homicidium, aut sacrilegium
 q Quia res se facturum promittat. §. quod turpi.
 confertur in 23 Si pendente stipulationis conditio-
 eum casum, à ne stipulator, vel promissor moriatur: eius
 quo incipere heres postea conditione existente, agere,
 non potest. vel conueniri poterit r. §. pen.
 r Vide §. de 24 Qui hoc anno aut hoc mense dari
 verb. oblig. stipulatus est, nō prius agere potest, quam
 ibe. 4. in fi. & totus annus vel mensis praeterierit. & qui
 ibi notata. purè stipulatus est, non poterit continuò
 f Hinc limi- agere, nisi tantum spatium praeterierit §.
 tatur, quod quo traditio fieri possit. §. ult.
 dicitur in §.
 omni. §. de
 verb. oblig. id
 quod purè de-
 betur, statim
 peti posse.

C A P. L V.

De fideiussoribus a.

Fideiussores adhibentur, quò magis creditoribus cautum sit. *h. an pr.*

2 Cuius obligationi & fideiussor accedere potest, id est, siue re, siue verbis, siue literis, siue consensu sit contracta: & siue civilis, siue naturalis sit. §. 1.

3 Obligatio fideiussoris in heredem transit. §. fideiussor non tantum.

4 Fideiussor & præcedere principalem obligationem, & sequi potest. §. fideiussor & præcedere.

5 Si plures sint fideiussores, singuli in solidum tenentur. Sed ex epistola Diui Hadriani, creditor cogitur & actionem suam diuidere, & à singulis partes petere. Si tamen aliqui fideiussores tempore litis contestatæ soluendo non sint, hoc ceteros onerat. §. fideiussores.

6 Fideiussor, qui creditori soluit, non potest aliquid à confideiussore repetere, licet reus principalis soluendo non sit. §. fideiussores. sed cõtra reum habet actionem mandati g. §. si quid autem.

7 Græcè principalem: non tamen ante eum obligatur, quia obligatio accessoria non consistit sine principali.

e Si fideiussor conueniens hoc potest

f Nisi actio à creditore sibi cessa fuerit contra confideiussorem.

g Vel negotiorum gestorum, si pro ignorante fideiussit. D. manda.

2 Fideiussor est, qui per stipulationem aliena obligationi accedit: unde etiam

adpromissor vocatur. D.

sol. matrim. l.

§. verò 64. §.

sed et si reum.

de de verbor.

oblig. t. §. §.

saris acceptio,

de de solut. l.

in omnib. 43.

b Quia fieri

potest, ut reus

principalis nõ

sit soluendo,

fideiussor au-

tem sit solut.

do.

c Sed ipse

semper obli-

gatur verbis.

CAP. LVII.

De obligationibus ex consensu.

I Ovis consensu perficiuntur sequentes non quia verba
 Contractus: I. Emptio & venditio. II. Locatio & conductio. III. Societas. sint in eis ad
 IV. Mandatum. in pr.

2. Ideo dicitur his modis obligatio con- quia verba
 sensu contrahi: quia nec scripturam, nec non sunt nec
 verba, nec ver traditioem intervenire cessante simili-
 necesse est: sed sufficit eos, qui contrahunt, liter non con-
 consentire, ver. Ideo.

3. Quare inter absentes quoque sine nec traditio-
 contractus fieri possant, ut per nuncium, ne: quia et si
 vel per epistolam, ver. unde.

4. Item, in his contractibus alter alteri adhibetur
 ex bono & equo obligatur, etiam id quod scriptura, vel
 non est expressum b. s. item in his.

C. A. P. s. e. n. e. p. o. c. e. s. s. a. r. i. a. Denique

in omnibus contractibus necessarius est consensus. D. de
 pact. l. i. s. conventionis. sed in his solus consensus requiri-
 tur: in alijs consensus & verba, ut in stipulatione, qua
 verbis contrahi dicuntur in alijs consensus & scriptura, ut in
 litterarum obligatione.

b. s. Ex stipulatione autem nihil debetur, quod verbis ex-
 pressum non sit. D. de verbor. oblig. l. quicquid adstringentia:
 99. in princ.

2. Quamvis
 intervenire
 possint. Nam
 hi contractus
 dicuntur non
 perfici verbis;

quia verba
 non sunt nec
 ver traditioem
 cessante simili-
 necesse est: sed
 sufficit eos, qui
 contrahunt, liter
 non consentire,
 ver. Ideo.

Quare inter
 absentes quoque
 sine nec traditio-
 contractus fieri
 possant, ut per
 nuncium, ne: quia
 et si vel per
 epistolam, ver.
 unde.

Item, in his
 contractibus alter
 alteri adhibetur
 ex bono & equo
 obligatur, etiam
 id quod scriptura,
 vel non est
 expressum b. s.
 item in his.

Denique
 in omnibus
 contractibus
 necessarius est
 consensus. D.
 de pact. l. i. s.
 conventionis. sed
 in his solus
 consensus
 requiritur: in
 alijs consensus
 & verba, ut in
 stipulatione, qua
 verbis contrahi
 dicuntur in alijs
 consensus &
 scriptura, ut in
 litterarum
 obligatione.

Ex stipulatione
 autem nihil
 debetur, quod
 verbis expressum
 non sit. D. de
 verbor. oblig.
 l. quicquid
 adstringentia:
 99. in princ.

Emptor

a Emptor est,
que pretium
soluit, & rem
accipit. Ven-
ditor qui rem
tradit, &
pretium ac-
cipit.

C A P. LVIII.

De emptione & venditione a.

EMPTIO & venditio contrahitur, simul
atque de pretio conuenerit, licet
b. In scriptis nec pretium numeratum, nec arra data
contrahi de- sit. Excipe, nisi in scriptis contrahatur b:
citur, cum in tunc enim, antequam scriptura perfecta
contrahendo sit, licet impune poenitere, nisi arra data
adfectum esse sit: quo casu, is quem poenitet, si sit em-
ptor, id perdit, quod arrae nomine dedit.
tractu in scri- sin autem sit venditor, duplum restituit.
ptis redigen- Quamuis ergo pretij numeratio ad perfici-
do. Scriptura ciendam venditionem d non requiratur,
igitur neces- tamen conuentio de pretio necessaria est.
saria est, non & hoc est, quod dicimus nullam esse em-
ex natura co- ptionem sine pretio. in pr.
tractus, quia

Pretium
emptio & venditio nudo consensu contrahitur, sed ex
pacto, quia pacta informant. & reformant contractus. D.
de pact. l. 7. §. quoniam immo.

C Id est, cum arra data est, & contractus non est perfe-
ctus. Quid si contractus perfectus sit? liberaturne venditor
arris in duplum restitutus, aut emptor arris amissis? an
nihilominus datur actio emptori & venditori? Docti communi-
ter idem statuunt de contractu perfecto, quod de imperfecto,
ut is, quem poenitet, ultra arrarum missionem, vel dupli resti-
tutionem, non teneatur. sed hac sententia mihi non probatur.
d Contractum perficere, & contractum implere, differunt.
emptio & venditio nudo consensu perficitur: traditione au-
tem rei impletur ex parte venditoris. & solutione pretij im-
pletur ex parte emptoris. arra datio nec perficit, nec implet
contractum.

2 Pretium emptionis certum esse de- e Si incertum
bet. Quod si in arbitrium tertij confere- sit pretium,
tur, velati, *Quanti Pretis aestimauerit, tibi veluti, vendo*
res tibi empta esto: sub hac conditione stat tibi res
contractus, si ille aestimauerit f. §. 1. quanti inter

3 Pretium in numerata pecunia g con- nos postea
sistere debet, alioquin permutatio est, non conuenerit,
emptio & venditio. §. item pretium. est contractus

4 Post emptionem perfectam, periculum innominatus
& commodum ad emptorem pertinet h. f. Quia illo
Excipe, nisi dolo aut culpâ i venditoris res aestim. ante cer-
sit amissa, aut venditor eius custodiam in tum pretium
se usque ad traditionem receperit. Extra constituitur.
hos casus venditor non tenetur rem amif- g Nota rem
sam prestare, sed tantum actiones, quas de rei pretium
ea re habet, emptori cedere, ut rei vindic- esse non posse.
tationem, & conditionem h, & furti h Quia etiâ
actionem. quod & de actione legis Aquiliæ si rem non ac-
dicendum, si res vendita sine dolo & cipiatur, tamen
culpa venditoris deteriorata, vel interem- pretiū soluere
pta fuerit. §. cum autem. cogitur. §.

5 Emptio tam sub conditione, quam cum autem.
pure contrahi potest. §. pen. hic.

6 Si quis a venditore deceptus rem i Culpa spe-
emerit, quæ non sit in commercio, contra cuius est mora.
eum habet actionem ex empto l in id quare si post
quod sua interest. §. ult. moram tradi-

CAP. tione a ven-

ditore factam res perierit, negamus venditorem lib. vari.
Quod si ambo contrahentes moram fecerint quia modò ven-
ditor rem trahere, modo emptor eam accipere noluerit: postea-
rior mora purgat priorem, & sola nocet. D. de pericu. &
commo. rei vend. l. illud. 17.

K Furtiuam.

1 Nec dari actionem ex empto, etiam si emptio non va-
leat. D. de contrah. empt. l. qui officij. 62. §. 1. Eademque ratio
est actionis ex vendito. D. eo. l. 6. §. 1. a Quem

2 Quam ad
modū emptio
& venditio
est unus con-
tractus, qui
respectu em-
ptoris appel-
latur emptio,
respectu ven-
ditoris venditio
ita etiam
locatio & con-
ductio est v-
nus contra-
ctus, qui re-
spectu locato-
ris vocatur
locatio, respec-
tu conducto-
ris conductio
locator est,
qui facit h.
vel videtur,

C A P. L I X.

De locatione & conductione a.

1 Locatio & conductio proxima b est
emptio & venditio, iisdemque
regulis iuris consistit. Quocirca conven-
tione de mercede c contrahitur. & hanc
locatori d actio locati e, conductioni f actio
conducti g competit. in pr.

2 Mercedis quantitate in arbitrium
tertij collata, contractus valet sub condi-
tione, si ille mercedem definierit. Sin au-
tem merces incerta sit veluti si quis vesti-
menta fulloni polienda curandave dede-
rit, non constituta mercede, sed tantum
daturus, quantum postea convenerit non
est proprie locatio & conductio, sed con-
tractus inominatus h, ex quo agitur præ-
scriptis verbis. §. 1.

3 Si
vel fruendum datur: conductio, qui accipit, cum aliquid
utendum vel fructum datur: conductio mercedem solvit
locatori, ut videtur in locatore adum, vel fund. Idem est,
cum opera locatur ad opus faciendum. Cum autem opus lo-
catur fruendum, locator mercedem solvit conductori.

b. Inest, similis.

c. Subaudi, certa.

d. Adversus conductorem.

e. Integra locuti ne vocatur locati conducti, concisè loca-
ti; interdum, sed rariò, conducti.

f. Contra locatorem.

g. Integrum nomen est conducti locati, concisè vocatur
conducti, & interdum locati.

h. Si quæatur, qualis sit contractus, respondendum per di-

m Cui em- uari debent. Quod si de rei periculo cau-
phyteuta pen- tum pacto non sit, totius rei interitus ad
sionem seu ca- dominum n. : partis verò ad emphyteu-
nonem soluere tam n. pertinet. § adeo.

amplius non § Si cum aurifice Titius conuenerit,
tenetur. ut is ex suo auro certi ponderis, certæque

n Quia ni- forinæ annulos ei faceret, & acceperit
hilominus in- (exempli gratiâ) decem aureos: emptio &
segram pssio- venditio est. Sin autem suum aurum Ti-
nem soluere tius dederit, mercede n. pro opera consti-
tuta, locatio est & conductio. § item que-

o Subaudi, titur.

certa. 6 Conductor pacta conuenta seruare

p Quia est, debet. Cessante pacto, id præstat, quod
cōtractus bo- æquitas requirit p. diligentia exactissima q
na si lei. ab eo desideratur: quam si adhibuerit, &

q Hoc specia- casu rem amiserit, non tenetur. § pen.

licet nec p. u 7 Mortuo conductore intra tempora
est in hoc con- conductionis, heres eius in conductione
tractu: qui succedit. § ult.

cum utrius-

que contra-

he- tu gratia

celebratur,

media, id est,

exacta dili-

gentia pra-

stinda vide-

tur, secun-

dum distri-

ctio nē, te qua

les partes siue

lucri siue damni

fient. Si

inl. cōtractus.

partes in contrahendo expressæ fuerint,

23. D. de diu. hæ seruati debent. §. 1.

reg. iur.

Valent

a Societas est cōtractus consensu constans, de re uel nego-

tiatione honesta, cuiusque lucro uel damno communicando.

3 Valent b gitor hz conuentiones. I. Ut b Nota pacto ad vnum socium duæ partes lucri, vel fieri posse, ut damni pertineant, ad alterum tertia pars. alterius socij d. §. i. vers. nec enim. II. Ut ad vnum duæ conditio me- partes lucri pertineant. damni tertia: ad lior, alterius alterum lucri tertia, damni partes duæ spe- deterior sit: Etent §. de illa. III. Ut alter pecuniam con- quia sepe ferat, alter non conferat, & lucrum com- querundam mune sit e. d. §. de illa. vers. nã & ita. IV. Ut ita prectosa aliquis lucri partem ferat, de damno non est opera in teneatur. Lucrum autem intelligitur de- societate, ut ducto damno, quod acceptum est. eod. §. de iustum sit ees illa. vers. & adeo. meliori condi.

4 Pars in solo lucro expressa, etiam in tione frui. §. damno seruari debet. & contra expressa in de illa. hic. Il- solo damno, seruatut etiã in lucro. Quod la tamen con- enim est in vna causa expressum, censetur u- nio repro- in altera repetitum. §. illud. b. tur, ut al-

5 Societas soluitur. I. Renunciatione: ter lucrũ tan- postquam accedens lucrum non commu- sũ, alter dā- nicatur, eo excepto, quod renunciãns ca- nũ etiat: qua prauit e; si forte ideo societati renũciauit, fecit tas leoni- ue lucrum, quod sperabat, communicaret. na appellatur. §. manet. II. Morie socij: adeo ut si plures D. rr- socio. l. sint, morte vnius etiam inter superstites si non fuerint. soluatut, 29. §. ult.

c Quia sepe opera alicuius pro pecunia va. et. d. §. de illa.

d Non eorum, ne sit societas leonina, quam modò dixi non valere.

e Qui fraudu' onter societati renunciãuit, ut aliquod lu- crum sibi retineat: illud quidem lucrum communica- re cogitur: aliud verò lucrum, quod non captauit, com- municare non renetur. is verò, cui renunciãtum est, in- distinetè omnia lucra sibi postea obuenientia retinet. §. ma- net. hic.

¶ Ex pacto societas manere potest inter s. persistere, non transire ad heredem socij defuncti. D. pro soc. l. adeo. §9. in princ. **¶** Quia utriusque causâ societas contrahitur. a Mandatum est contractus solo con. e. iu. con. stans; quo quis negotium bona fide gratis gerendum suscipiens procuratori committit.

solvatur, nisi in contrahendo aliter convenerit. §. solvitur. III. Finito negotio, cuius causâ societas contracta fuit. §. item si alicuius. IV. Confiscatione omnium bonorum alicuius socij. §. publicatione. V. Cessione bonorum. quo casu si adhuc consentiant in societatem, nova videtur incipere societas. §. pen.

¶ Socias socio doluri & culpam praeferat. non tamen ut exactissimam diligentiam adhibere teneretur. sufficit enim §. si tali diligentia in communibus rebus utatur, qualem in suis adhibere solet. §. ult.

C A P. I X I.

De mandato.

Mandatum sex modis contrahitur, sed ex his utiles & pertinentes mandati actionem quinque tantum sunt. in p. I. Mandantis gratiâ veluti si tibi mandem, ut negotia mea geras. §. 1. II. Mandantis & mandatarij gratiâ: veluti si tibi mandem, ut pecuniam sub usuris credas ei, qui in id meâ mutuatur. §. tuâ gratiâ. III. Alienâ tantum causâ: veluti si tibi mandem, ut Titij negotia geras. §. aliena. IV. Mandantis & alienâ causâ: veluti, ut negotia mihi cum Titio communia geras. §. tuâ & alienâ. V. Mandatarij & alienâ causâ: veluti, ut Titio sub usuris credas. §. tuâ & alienâ. & §. sec. v. c. l. & adeo. VI. Mandatarij tantum gratiâ: veluti, ut pecunias tuas potius in emptionem praediorum colloques, quam fore

ferentes. Hoc non tam mandatum est, quam consummatio: quod non est obligatorium. §. tuā tantum. quemadmodum nec mandatum contra bonos mores. finge enim Titium tibi mandasse futurum faciendum: quamvis ob id factum poenam praestiteris, nullam habebis adversus Titium actionem. §. illud.

2. Mandatarius non debet excedere fines mandati. Quare si carius emerit, quam sibi mandatū est, non plus reperet actione mandati, quam quanti emere debuit. At si vilius emit, non videtur mandatum excessisse. Etenim qui mandat, ut fundum sexcentis aureis emas, tacite mandare intelligitur, ut vilius emas, si possis. §. is qui exequitur.

3. Mandatum finitur. I. Renocatione, si mandator re integra illud revocaverit. §. re. II. Morte mandantis, vel mandatarij. Sed utilitatis causā receptum est, ut si mandatarius ignorans mortem mandatoris, exequatur mandatum, agere mandati possit. §. item si adhuc. III. Renunciatio-
ne mandatarij. Sed ut mandatum suscipere cuiuslibet liberum est: ita susceptum consummari, aut quamprimum renunciari debet, ut integra causā mandatori servetur eandem rem per se vel per alium exequendi: alioquin mandatarius tenetur actione mandatis nisi iusta de causā non renuntiavit, aut seriis renuntiavit. §. mandatum non suscipere.

4. Mandatum & in diem differri, & sub conditione fieri potest. §. pen.

5. Mandatum est gratuitum, quemadmodum

b Non ulla.
pat. mandati,
en, si dolus
interfuerit,
datur actio
de del. 12. de
diur. reg. iur.
l. consilij. 47.
c Ita et re-
vocatio man-
dati non
necesse, verbi
grat. si man-
datum est ut
eat. Romam,
& non dum
impensas se-
cit, quibus
ad iter se pa-
raret.
d Per quam
impeditur
fuit, quod mi-
nus tempe-
re renuncia-
re possit.

a Quia non dum & depositum. quod si certa merces continet mu- accedat, locatio & conductio est. §. ult. si tuum confer- merces incerta, est contractus innominatus. sed v tus. §. de locat. & conduct. §. 1.

nima pars voluntatem.

b Id est, cum

quis ab'entia

& ignorantia

negotia gessit.

nam qui scit

geri patitur,

mā dare re-

setur, & man-

dati conveni-

tur. qui verd

geri probi-

buit, nulla a-

ctione tene-

tur. D māda-

l. o. §. si passus.

& C. de ne-

go gest. l. v. t

c Pratoria,

bona fidei.

d Ut administratio-

e Quo pro neg

gatus est. D de negot

f Sin minū

leuem culpam. C. de neg. g. l. t. t. 20.

g Qua actio civilis

d. t. l. q. rat distrab

h Ut administratio-

negotiiis pupilli neglexit.

C A P. LXII.

De obligationibus, qua quasi ex contractu nascuntur.

S Equentes non sunt veri, sed quasi contractus 4. in pr. I. Negotiorum gestio b, videlicet si quis absens & ignorantis negotia gerat. Hinc datur actio negotiorum gestorum e directa domino cōtra cum qui gessit cōtraria, gestori e cōtra dominum. Praestat autem negotiorum gestor diligentia. nec sufficit eandem adhibere in rebus alienis, quam in suis, si l. o. §. si passus. alius erat diligentius gesturus §. 1. II. Tutela. Hinc datur actio tutelae directa, pupillo cōtra tutorem e cōtraria, tutori cōtra pupillum, si forte in re eius impenderit, bona fidei. vel

d Ut administratio suam rationem reddat.

e Quo pro negotiorum d meno aliquid impendit, vel obligatus est. D de negot gest. l. 2.

f Sin minū, tantum praestat diligentiam exactam. id est, leuem culpam. C. de neg. g. l. t. t. 20. Nam qui praestat diligentiam exactam, praestat leuem culpam. qui diligentiam exactam, exactam leuem culpam.

g Qua actio civilis e datur ante tutelam finitam. D. d. t. l. q. rat distrab n. §. l. 4 in princ.

h Ut administratio suae rationes reddat, vel si quid in negotiis pupilli neglexit.

vel pro eo sit obligatus, vel rem suam ere i. *Hec actio*
 litioribus eius obligaverit. §. tutores. III. *est maxima r*
 Factum circa rem communem, veluti si rem & in per-
 vnus ex re communi fructus perceperit, *sonam*. §. de
 aut rem communem deterioraverit, quas *act. §. quada.*
 ob causas tenetur iudicio communi. *ditur. In rem est*,
 dundo, si sit particularis communitio. §. quatenus res
 item si inter vel familiae heredes, si communis
 sint coheredes. §. idem iuris. IV. *Hereditas* videtur, &
 tis aditio, per quam heres legatarius obli- *quibus par-*
 gatur ad legata praestanda. §. heres. V. *Qui in suam ac-*
 inebitum per errorem solvens accepit. *pro in perso-*
 §. pen. de quo dixi §. cap. 40. them. 3. *Idem nam verba ra-*
 mine addo, ex quibus causis inficiando lis *tione praes-*
 crescit, (id est, quibus casibus inficiatio *onum perso-*
 debitoris auget in condemnationem ex his *nam, qua*
 causis indebitum solutum non repeti, veluti *hi proponun-*
 ex lege Aquilia de damno, aut ex legato *tu: nam hic*
 quod ecclesiae, vel alij loco pio relictum *prodestur.*
 est §. ult.

M m

quatenus est
 actio in ser-
 venam. Item
 intellige de
 actione fami-

lia ereiscunde.

k Familia hic significat hereditatem: hereditas autem
 hic accipitur pro rebus hereditariis, quae hoc iudicio divi-
 duntur.

l Id est, dividenda: nam ereiscere, est antiquum verbum,
 quod significat dividere.

m Heres adundo hereditatem, quasi contrahit cum lega-
 tarius. D. quib. ex caus. in possess. ex. . 3. §. ult. & l. 4

n In duplum, vide infra cap. 70. them. 11. vers. notan-
 dum.

a Ibi agitur
de acquiren-
do rerum do-
minio, hic de
obligatione ac-
quirenda: sed
eadem est v-
triusque ac-
quisitionis ra-
tio.

a Intellige
nobis acquiri-
tur: sic tamen ut per filium
vel ipso iure
non ope excep-
tionis, de qua
l. tit. de exec.

b Inuito aliud
pro alio solui
nequit: D. de
rec. er. l. 2 §. 1.

c Vide l. sol-
uendo. 29. D.
de negor. gest.

d Quia bona creditori aliud solvatur. Nec inter-
fides non pa- ipse debitor soluat, an al. is pro eo sol-
vatur idem sa- sciante, siue ignorante c. Adde quod reus
pius exigi. D. soluens, etiam fideiussorem: & sic iussu
de diuer. reg. soluens, etiam reum liberat d. in p. 11. Ac-
iur. l. bona fi- ceptilatione. Acceptilatio est l. ag. causa
de. 37.

e Quod enim
fionem, veluti. Quod ibi vult habere ne
verbis: contra- acceptum habet. Hoc modo tantum obli-
gatio verborum tollitur e. Si quis autem
dissolvitur: aliam obligationem sic tollere velit, prius
cum nihil sit

tam naturale quam unumquodque d. solui eo modo, quo
ligatus est, D. de diu. reg. iur. l. nihil tñ naturale. 30. §. de iur.

CAP. LXIII.

Per quas personas nobis obli-
gatio acquiritur.

Non solum per nosmetipsos, sed etiā
per eos, qui in nostra potestate sunt,
nobis acquiruntur: sic tamen ut per filium
tantum ususfructus acquiratur ex causa
peculij aduentitij, in præsecundum ea quæ
tradidi §. cap. 28. a. them. 2.

CAP. LXIV.

Quibus modis tollitur obligatio.

Obligatio tollitur. I. Solutione: siue id
ipsum, quod debetur, sit solutum b
d Quia bona creditori aliud solvatur. Nec inter-
fides non pa- ipse debitor soluat, an al. is pro eo sol-
vatur idem sa- sciante, siue ignorante c. Adde quod reus
pius exigi. D. soluens, etiam fideiussorem: & sic iussu
de diuer. reg. soluens, etiam reum liberat d. in p. 11. Ac-
iur. l. bona fi- ceptilatione. Acceptilatio est l. ag. causa
de. 37.

e Quod enim
fionem, veluti. Quod ibi vult habere ne
verbis: contra- acceptum habet. Hoc modo tantum obli-
gatio verborum tollitur e. Si quis autem
dissolvitur: aliam obligationem sic tollere velit, prius
cum nihil sit

tam naturale quam unumquodque d. solui eo modo, quo
ligatus est, D. de diu. reg. iur. l. nihil tñ naturale. 30. §. de iur.

cam per nouationē in stipulationem de- f. Que constat
 ducere, deinde acceptilationem subicere ex nouatio-
 debet. §. 1. Vt autem omnes obligationes, ne uque ad
 quæ multæ ac variæ sunt, hoc modo no- uer. quod
 uentur ac tollantur, Gullus Aquilius sc. Numerius. q
 quentem formulam f. introduxit: Quid- acceptilatio-
 quid te mihi ex quarumque causa dare fecer- ne. in d. uerf.
 re g. oportet oportebitue, præ ens h. in d. eim. uel la nouatione
 aut sub conditione: quarumcumque rerum primò se me-
 mihi tecum actio est i, quæque aduersus te tibi obligatio-
 petio, uel aduersus te per. e. utio est, eritue, nū d. inde a-
 quandue tu meum habes, tenes, possides k, lo- d. non in uer.
 lō uo malo l. fecisti qui minis possides quam quarumcum-
 ti quæque earum rerum res erit, tantam po- que postea do-
 cuniam dari stipulatus est Aulius Aferius, minq. in uerf.
 spondit Numerius Nigidius. Quid Name- quidue tu
 ritus Nigidius Aulio Aferio spondit, id ka- mentum, qua
 beretne à se acceptum, Numerius Nigidius omnia in no-
 Aulium Aferium rogauit: Aulius Aferius uationem de-
 Numerio Nigido acceptum fecit. §. est au- ducuntur. cā-
 tem. III. Nouatione, id est, cum in locum dem in uerf.

M m 2

quanti. poni-

tur obligatio nouans.

g Nota obligationem consistere uel in dando, uel in faciē-
 do sub affirmacione autem continetur etiam negatio, id est,
 non facere. §. de uerbor oblig in pr. 4. §. ult.

h Id est, pure, nam omnis obligatio uel est pura, uel in diē,
 uel sub conditione §. de uerbor oblig. §. non cum sim.

i Proprie loquendo actio est in pers. nam petio in rem, per-
 secutio extraordinaria, siue in rem, siue in personam. D. de
 oblig. sy act. l. actio in personam. 28

k H. ber. est uerbum generale. tenere, est facti possidere, est
 iurus. D. de uerbor. oblig. l. stipulatio ista. 38.

l Nota dolum pro possessione est. D. de rei vind. l. si autem.
 27. §. sed & is, & de diuers. reg. iur. l. qui dolo. 1; 1. l. pa-
 rem, 150.

m Quia

in Quia pu- veteris obligationis noua substituitur, vel
 pillus ex suo debitoris personâ mutata (quo casu res
 contractus si- amittitur, si creditor a pupilio sine tutore
 re tutore non nouandi causâ sit pater: quia & prima
 obligatur, nisi obligatio tollitur, & posteriori iure civili
 factus sit lo- non tenet in) vel alia mutatione facta, pu-
 cupletior. §. d. tâ conditione, die, fideiussore adiecto vel
 auctor. tut. in detractio. Sed cum conditio adueniat: nisi
 pr. §. de iur. conditio existat, nouatio non fit, sed prior
 stipul. §. pu- obligatio manet. Porro ex iustitiani con-
 stitutio. (quæ est l. ult. C. de nouit.) no-
 a Sed post- uitio nûquam fit, nisi hoc ipsum à par-
 rior obligatio tibus exprimat. §. penult. IV. Contratio
 priori acce- consensu. Hoc modo tolluntur ex soia
 de. obligationes, quæ consensu constant, ut

o Quia nihil empti venditi, & locati conducti. §. ult.

est tam na

LIBER

zurale quàm unumquodque diffusi ex modo, qui usatur
 eff. D. de diuers. reg. iur. l. nihil tam naturale. 30. l. fere. 153.


LIBER IV.

CAP. LXV.

De obligationibus, quæ ex
dilecto a nascuntur.

a Proprie lo-
quendo, à cre-
mine delicti
distinguitur:
quoniam il-
lud est publi-
cum; hoc pri-
uatum. D. de
adul. ed. l. qui
fi. 17. §. no-
xas.

b Quod ex-

1  Obligationes ex maleficio v-
nus generis sunt. nam om-
nes ex re nascuntur, id est, verbi, ut co-
ex ipso maleficio, veluti ex iniuria: inter-
fuit, rapina, damno, iniuria in pri-
dum inter-

2 Furum est correctatio rei fraudulo-
sa: lucri faciendi gratia, vel ipsius rei, vel
vel usus eius possessionisve, quod lege
Mm 3

Ca. 16. in

principio.

c Id est dolo malo facta, nullum est enim verum delictum
sine dolo. D. l. cum hic intellige aff. cum furandi j. h. t. §.
placuit. §. de r. suat. §. id tamen.

d Sequente sententia reguntur à verbo, lucri faciendi, ex
sens, ut si rem ideo delinquere, & rem alienam com-
clare, ut vel ipsam rem lucretur, vel eius usum sine possi-
sionem.

e Ut depositarius utens re deposita, tamque posse restitu-
tione, non lucretur rem, sed usum, & cuius ratione fur-
tum committitur. j. h. t. §. furum autem fi.

f Ut debitor rem suam utripens creditor, cui pignori de-
derat, non rem lucretur, cuius est dominus, sed posse
nem, quam ad creditoris translulerat. j. eod. §. an-
quando.

§. id

g. Id est, iure naturali prohib. tum est admittere. §. 1.
 genum, quod 3 Furtorum duo sunt genera: manifestum, & nec manifestum. Manifestus furtum
 natura i. ra- est, qui cum furto deprehenditur, ante-
 tione apud est, quam eo detulerit, quo deferre destina-
 introductum uit, ut ibi ea die maneret cum furto. Reli-
 ep. §. de iur. qui omnes sunt fures nec manifesti. §.
 iur. §. 1. furtorum. veluti qui sciens rem furtivam
 idioq. vola- suscepit, & celavit. §. conceptum in si.
 iur. iur. natu- 4 Pœna h. furti manifesti est quadru-
 vale. §. de rer. pli: nec manifesti, est dupli. §. pœna.
 diuis. §. singu- 5 Si queratur, quomodo furtum com-
 lorum. nec à mittatur: sciendum est, tria requiri, ut fur-
 Lacedæmoni- tum committi dicatur. I. Rei contrectatio-
 & Agyptiis nem. nec est opus, ut res auferatur siue
 furta (ut scri- amoveatur, sed sufficit qualiscumque con-
 bit Gellius) tractatio: veluti si creditor pignore, aut
 lib. 11. c. ult.) depositarius re deposita utatur, aut com-
 permittenti- modatarius aliter utatur, quam sibi à do-
 bus mutari- mino permissum sit. §. furtum autem sit.
 joni.
 II. Affectum furandi. Ideoque commodat-
 h. Mera pœ- tarius aliter re utens quam sibi permissum
 na præter quã fuit, si dominum permissurum credat. fur-
 domini etiam tum non committit. §. placuit. III. Dissen-
 rem suã fur- sum domini. nam volenti furtum non sit.
 reptom vel Ideo commodatarius putans se invito
 reali, vel per- domino rem contrectare, si volente domi-
 jionali actione no id faciat, furtum non committit. §. sed
 petat. j. b. tit. etsi credat.
 §. ult.
 6 Furtum sit. I. Etiam liberi hominis:
 i. Hec casu veluti si filius familiæ surripiatur. §. inter-
 furtum com- dum etiam. II. Etiam rei sue: veluti si debitor
 in rebus ra- creditori pignus subtrahat i. §. aliquando.
 itone posses- 7 Furti tenetur. I. Qui furtum fecit.
 sionu, ad cre- II Is
 atorem pertinentia, ut notavi ad the. 2.

II. Is cuius ope & consilio furtum factum est, qui opem
est: & veluti qui nummos excussit, ut alius sine malo con-
taperet: & qui domino obstitit, ut alius filio (id est,
rem exciperet: & qui oves aut boues fuga-furti non con-
tinet, ut alius exciperet (at qui per lasciviam, scilicet) in it,
non data opera, ut furtum fieret, aliquid quine casum
eorum fecit, in factam actione tenetur) & consilium de-
qui scilicet fenestris supponit, aut tene- dit, furti opo-
itrus vel otium effiegit, ut alius furtum tenetur. §. in-
faceret: & qui testamentum, ad effringen- terdū quoq.
dum, aut scilicet fenestris supponendas hic. & de
commodavit furti faciendi gratia. Solum verb. sign. l.
autem consilium non obligat furti l. §. in- sape. §. in fi.
terdū quoque.

8 Si quis ei rem surripuit, in cuius po- & consilium
testate est, hæc notanda occurrunt. I. Fur- contuet, te-
tum sit, & res sit furtiva, ideoque non po- natur furti,
test usurapi- m, antequam in potestatem nō cōditiōne
domini reuertatur. II. Qui furtum fecit, furtum, qui a
non tenetur furti: quia nec ex vili alia non est fur. D.
causa inter has personas actio datur. de condit. fur.
III. Ille, cuius ope & consilio hoc factum l. 6. Immo nec
factum est, furti tenetur. §. hi qui. furti tenetur,

9 Furti actio ei cōpetit cuius interest n, nisi contrahea-
sue sit dominus, siue non sit. nec datur do- tio secuta sit.
mitto, si eius non interfit. §. furti autem. D. de furt. l. si

10 Creditor, cui pignus surreptum est, quis usari.
furti agit, licet debitor sit soluendo o, & §. 2. §. neque
verbo.

M m 4

1 Sed obligat actio de dolo, si dolo malo datum consilium
sit. D. de diu. reg. iur. l. consilij. 47.

in Vide §. furtiva. §. de usurapion.

n Sub. rem non surripit.

o Quia creditoris interest incumbere potius pignori, quam
agere in personam debitoris. ut hic in §. unde constat in D.
de diu. reg. iur. l. plus cautionis. 25.

p Vide

p. *Fide* §. 1b. licet ipse debitor surripuerit. p. §. unde
6. memb. 2. *constat*.

ibi notatu.

11 Cum fullo vestimenta polienda cu-
q. Quia ipse randaue, aut facinator facienda accepit,
intereſt rem & furto amiffa in ſolidum ſoluendo ſit,
non ſurripit ipſe furti agit q. ſin minus, actio datur do-
proprietaria . . . mino . . . §. item ſi fullo.

quod rem de-

12 Bonæ fidei emptori; ſurrepta re, com-
mino reddere petit actio furti ſ. quemadmodum & cre-
tetur actio. ditori id. ſitem ſi fullo. verſ. ſed & bonæ
ne locati.

13 Re commodatario ſurrepta, domino
x Quia domus, electio datur, virum malit agere commo-
nate intereſt re dati contra commodatarium, an furti con-
non ſurripit, sed tra furem. nec poti ſi pœnitere, & actione
quod re amif- mutare, niſi ſemel u, cum ignorans rem
ja ſibi à ful- eſſe ſurreptam, egit commodat. Licet ſas
lene aut ſar- aurem eſt, ut ſi commodati agat, non poſſit
cinatore inc- amplius furem conuenire, niſi per pœni-
pe ſatificari tentiam remittat actionem commodati, ut
non poteſt. ſu modò notauit x: ſed furti actio commodat-
periret autem tatio dabitur. Sin autem dominus furti
caſu domini agat, etiam ſi à fure nihil conſequi poſſit,
nò intererat: tamen commodatarius liberatur, & neque
quia per a- commodati conueniri, neque furti agere
Alienem cõtra poteſt. §. quæ de fullone.

fullonem vel

14. Si
facinatore compenſentem ſatis ſibi cautum erat.

ſ Quia eius intereſt rem non ſurripit, cum ut lucratur fru-
ctus. §. de rer. diuiſ. 6. ſi quis à non domino. cum etiam ut
poſſit rem recuperare. §. de recuper. in pr.

t De quo dictum fuerat §. abem. 10.

u Hoc caſu poteſt, omiſſa commodatario, furti agere contra
furem id eſt, quia ignorans rem eſſe ſurreptam egit cum
m. dati.

x Id eſt, quia ignorans rem eſſe ſurreptam egit commodat-
ut modò notauit.

14 Si res depositario sumptatur, quia y Quia non eius nihil interest y, non potest furti a- tuncur de- gere, sed actio x domino competit a. §. sed furti, nisi de- is apud quem. com. m. de it.

15 Impubes non dicitur furtum com- §. quibus. m. mittere, nisi sit pubertati proximus b. cotrah. vel p. §. penul. §. pen. non de-

16 De re surrepta datur. I. Actio furti e bet aut. m. b in duplum, vel quadriplum d, quæ est sum. d. dom merè pœnalis. II. Rei vindicatio, quæ da- luerari alic- tur domino contra possessorem siue ipse rem furti. D. fin, siue alius eam possideat. III. Condi- de furt. l. i. actio furtiva e, quæ datur domino t aduer- que. 22. §. i. sus furem cuiusque heredem, licet non §. l. eum qui possideat. §. vii. 14. §. si ante 2 Furti.

C A P. LXVI.

De vi bonorum raptorum a.

1 R Em b aliquis rapit aut alienam do- tione pœnalis a lo malolaur suam per ignorantiam cū de- q. iuris, id est, quia falso putat licere domi- p. l. i. §. i. no rem suam rapere aut alienam, quia cap. x, c. m. falso putat se esse dominum, & domino p. l. i. §. i.

M m §

c Qua datur ei cuius interest, ut §. fuit expostum.

d Vide §. item. 4.

e Hac actio præter rationem iuris introducta est odio su- rum. §. de act. §. sic itaque.

f Vide cent. 4. r. c. ex actio q. ar. q. u. §. 27.

a Id est, de act. one bonorum per- im raptorum. In illi. e. actim ablativam. Alia est vis compulsiva, ex qua datur actio quod meum cau. a. alia expulsiua, ex qua datur interdictum unde vna alia iurisdictione, ex qua datur interdictum quod si aut et t.

b Subaudi nobilem.

c. l. i.

b In duplum
vel quadruplum.

d vide l. ex-
cat. 13. D.
quod met.
cens. & l. si
quis in tan-
tam. 7. C. vñ-
do vi.

c Nota rapi-
nam ex hie
in res n. li-
les, inuisione
inimiciles.

a Id est, plu-
bis. D. h. l.
l. 1. §. 1.

b Id est, non
iure, nec ca. vñ,
sed culpa. cul.

pe autem af-
fellatione
sentitur
etiam dolus.

J. h. e. 4. in pr. 1
a Id est, feruor.
d Id est, qd a
gregem su-
scitum. J. h. e.
prox.

c Retrosus
computato. J. tur. in pr.
vñ. 6.

f Hac condemnatio in reum inficiantem crescit in duplum.
D. h. l. 2. §. 1. & §. de oblig. qua qua. ex contract. §. vñ. & J.
de aff. §. sed furti.

tere rem suam rapere. Primo casu tene-
tur actione furti c, quia dicitur improbus,
siue improbius fuit; & actione vi bonorum
raptorum, quæ etiam ob vnam minimam
rem raptam datur intra annum in qua-
druplum mixta (nam simplum, est res, tri-
plum est i. pena) post annum in simplum,
rei persecutoria. in pr. Secundo & tertio
casu neutra harum actionum tenetur, sed
ex constitutionibus d punitur. Nam se-
cundo casu rei dominium amittit: tertio
casu non solum rem restituit, sed etiani
attributionem eius præstat. Eadem obti-
nent in eum qui rem immobilem per im-
prudensiam inuasit c. §. 1.

2 Ex quibus causis habet aliquis actio-
nem furti ob rem etiam surreptam, ex his-
dem habet actionem vi bonorum raptorum
ob rem vi raptam. §. ult.

C A P. LXVII.

De lege a Aquilia.

DAmni iniuria b dati actio consti-
tuitur per legem Aquiliam. in pr.
2 Cuius primo capite cautur, vt si quis
alienum hominem c alienamve quadri-
pedem, ex æ pecudem numero sit a iniu-
ria occiderit: quanti ea res eo anno e plu-
rimi fuerit, tantum f domino dare damne-
computato. J. tur. in pr.

3 Pecū

f Hac condemnatio in reum inficiantem crescit in duplum.
D. h. l. 2. §. 1. & §. de oblig. qua qua. ex contract. §. vñ. & J.
de aff. §. sed furti.

g Hic

3 Pecudum numero non sunt canes g. Hic iure ce-
nec fera bestiae: sed quae gregatim pas- cidit. C. quan.
cuntur, ut equi, muli, alii, oves, boues, sic. vna. hui-
capiae, sues. §. 1. dic. se vindic.

4 Iniuria occidere dicitur, qui nec iure. l. 1. §. 2.
§. iniuriā, nec casu, sed dolo, vel culpa oc- h. Nisi dolo
cidit. §. ac ne is quidem. Itaque non tene- natio in eum
tur. I. Qui latronem in huiusmodi infidiantem oc- ueniat sit.
cidit g. d. §. iniuriā. II. Miles qui in loco D. h. c. l. item
solito iaculis se exercens, aliquem inte- si ostendit. 9.
remit h. secus, si alio loco, aut si paganus §. vit.
id fecerit. §. itaque. III. Putator, qui ex ar- i Quia in cul-
bore deiecto rano transeuntem occidit, si p. est, et si
modò aut proclamant, aut leonem à via periori cau-
id fecit. §. item si putator. culpa est teneas

5 Culpa adscribitur negligentia, im- eum, qui ille
peritia & infirmitas. Itaque morte secuta transit, ubi
tenetur. I. Medicus, qui seruum secuit, ac mites solent
dereliquit. §. praeterea. II. Medicus, qui ma- se exerce. e. d.
le secuit, aut perperam medicamentum de- l. 9. §. ult.
dit. §. imperitia. III. Qui mulatam, aut equi & Subauit, e-
quo ueliebat, impetum propter infirmita- tus, qui noti-
tatem vel impetum retinere nō potuit. tiam pr. fice-
§. impetu. tur, et medi-

6 Quia res non aestimatur quanti nunc est: quia non
est cum interimitur, sed quanti plurimi co- caret culpa,
anno retro, si computato fuisset: idcirco dum profice-
reditum est huius legis actionem esse tur se scire,
poena quod ignorat.

1 Quia nemo debet id affectare, in quo uel intelligi, uel in-
telligere debet infirmitatem suam alius periculosam fore. D.
cod. l. idem iuris. 8. §. 1. Item §. 1.

2 A die interemptionis: uel à die vulneris, si mortiferè
vulneratus, post longum tempus mortuus est. D. eod. l. aut
lex. 12. §. 1.

in id est, non perentalem & proinde in heredem non trans-
solum rei, sed sit. §. his autem.

etiam pena. 7 Non solum ex verbis legis, corpus
perfecto- peremptum aestimatur, sed etiam ex men-
re. m. hac te & interpretatione aestimatur quidquid
igitur ratione praeterita interest, veluti si ex pari mulat
et aestimatio- rum una, vel ex quadrigis equorum unus
ta: nec nec. occisus sit non solum occisi sit aestimatio,
quia contra sed etiam quanti deprecia sunt, qui su-
micitatem est perfunt. §. in qua non ex verbis.

20 duplum. 8 Secundum caput legis non est in
de ad. §. vi vsu o. §. caput. §. illi.

autem. 9 Tertio capite de omni cetero damno
o Nec citat, cauter: veluti quia animal, quod pecu-
quid hoc cap. dam numero non est, occisum, aliave res
caulatur. perempta, aut res quolibet corrupta siue
Curatio in deteriorata est. §. capite.

Parat. D. h. t. 10 Vi primo, ita etiam hoc capite do-
minatur fuisse lus & culpa punitur. §. illud palam.

de al a qua- 11 Ex hoc capite res aestimatur quanti
vis ratione plurimi sunt triginta proximus diebus re-
damus dati, itorsus computatis, licet verbum plurimi
prater re ne in lege sit pratermissum, quia ex primo
gram lafam, capite tacite repetitum creditur. §. ex hoc.
quia utilita- & §. seq.

re aliqua in- 12 Tres casus hic distinguuntur. I. Qui
peruersa. sed corpore suo: damnum in corpus dedit, ut
non est frustra qui animal in flumen proiecit, directa le-
in hac disqui- gis Aquilae actione tenetur. II. Qui oc-
sione lubo- cationem damni dedit, ut qui inmentum
rardum, qua ita inclusit, ut fame necaretur, aut pecus
nullam habet in tantum exagitavit, ut precipitaretur,
utilitatem.

p Corpore suo damnum dicitur dare etiam is, qui fuisse, vel
gladio, quem manu continet, alium percussit, aut qui saxum
proiecit.

vtili actione q legis Aquilia conuocatur. q Que etiam
III. Qui corp. non laetit, sed alio modo rioratur actio
dammum dedit, veluti qui ferum com- in factum. D.
positum misericordia ductus soluit vt fu- h. r. l. non si
geret. Et actio in factum actione tenetur. obsecr. q. 8.
§. ult. dicitur quod actio in factum est q. 8.
§. ult. dicitur quod actio in factum est q. 8.
§. ult. dicitur quod actio in factum est q. 8.

C A P. LXVIII.

De iniuriis.

I Niuria generaliter dicitur, quidquid
non iure sit specialiter autem accipitur.
I. Pro contumelia, vt in hoc tit. l. Pro cul-
pa; vt in l. ge Aquilia. III. Pro iniquitate &
iniustitia, vt cum iudex male iudicat in pr.
II. Inuiam facit. I. Qui pugno pulsat, manus autē
aut fistibus caedit, aut verberat. II. Qui cō- hoc loco di-
uincium dicit. III. Qui bona alicuius quasi stinguat inter
debitoris possidet, sciens eum nihil sibi de- actionem uti-
bere. IV. Qui ad infamiā alicuius libellum lem, & in fa-
aut carmen scribit, componit, edit, delōve ctum, quia in-
malo facit, quo quid eorum fiat. V. Qui teligitur inem
matrem famulas aut prætectatū, prætex- ciuile, in fa-
ta linve & affectatur. VI. Qui alicuius ctum prae-
pudicitiam auferat. Denique multis aliis riam.

modis iniuria admittitur. §. 1.
a Id est, pue-
3 Patitur rum, vel pu-
ellam. nam si ritorā prætecta uoluntur & que ad annum
decimum septimum.
b Id est, facit: frequenter sequitur: assilua enim frequentia
quasi prabet nonnullam infamiam. D. h. r. l. apud Labeonem.
1 §. 5. aliud.
c Id est, diuidis verbis compellat libidinis cau. a. d. l. item
apud Labeonem. §. appellare. & §. aliud.

d Dum

3 Patitur quis iniuriam. I. Per semetipsum. II. Per eum, quem in potestate habet. III. Per uxorem, non vxor: per maritum & scias eam habere maritum. IV. Per nulum, cuius virum socer in potestate habet. Ac potest, qui iniuriam fecit, sepius & diuerso nomine conueniri, veluti mulieris, cui fecit iniuriam, & mariti, & patris nomine. § patitur.

4 Qui iniuriam fecit, punitur. I. Actione prætoris: quæ in tantum damnatur, quantum iniuriam passus æstimauerit, vel minoris, prout iudici visum fuerit. § pœna. & § in summa. II. Lege Cornelia de iniuriis, si quem pulsauit, aut verberauit, aut domum alterius vi intravit. Domum alterius intellige, siue is in propria domo, siue in conductâ, siue gratis habitet, siue hospitio receptus sit. § sed & lex, tamquam ibi aliquod diu mansurus. D. eod. l. § domum. III. Iudicio criminali extraordinario, ubi notandum, illustres & superillustres: hoc iudicium per procuratores posse mouere, vel suscipere h. § in summa.

5 Atrox iniuria æstimatur. I. Ex facto: veluti si quis sit vulneratus, aut fustibus tuam hac distinctione displi- foro, vel in conspectu prætoris iniuria facta

Laurentio Valla lib. 6. cap. 47.

h. Ve præfectum prætorio, & præfectum urbi

i. Ve consules, & patricios. Sufficiebat dicere illustres: quoniam etiam superillustres continentur illustrium appellatione. & supremus dignitatum gradus est illustratus, quo illustres & superillustres continentur.

x. Id est, agere, vel conueniri. nam actor iudicium mouet, reus suscipit.

facta sit. III. Ex persona: veluti si magistra- l Hic obtinet
tus iniuriam passus sit, vel senator ab hu- iuris regula,
mili persona, vel pater a filio. IV. Ex loco Qui per aliū
vulnens: veluti si quis in oculo sit per- facit, per se
cussus. §. atrox. facere vide-

6 In iuriarum tenetur. I Qui iniuriam tur.
fecit, veluti qui percussit. II. Qui dolo fe- a Id est, ex
cit, vel eum aut i vt iniuria fieret, putà vt culpa, non ex
aliquis percuteretur. §. pen. dolo.

7 Hæc actio dissimulatione aboletur. & b Qui autem
ideo si quis iniuriam dereliquerit, hoc est, dolo malè iu-
llatum passus ad animum suum non reuo- dicat, ex ve-
cauerit, postea ex pœnitentia remissam in- ro delicto te-
iuriam non poterit recohere. §. ult. netur veram

C A P. LXIX.

De obligationibus, quæ quasi ex de-
licto nascuntur.

1 Q Vi litem suam fecit, hoc est, per im- iudic. l. filius-
prudenciam & malè iudicavit, quasi fam. 15. & C.
ex maleficio tenetur, & arbitrio iudicis de pœn. iud.
punitur in pœn. qui ma. iur.

2 Is, ex cuius cœnaculo (siue in suo, siue dic. l. 2.
in con. iusto, siue gratis habitet) deiectum e Deiciun-
effusumve e aliquid est, ita vt alicui no- tur solida, ve
cuerit, ex quasi delicto i tenetur, & in du- lapides, ligna:
plum damni dati condemnatur. Ob homi- ffunduntur
nem verò occisum, quinquaginta aureo- liquida, ve
rum aqua, & ius.

d Propter culpam, quam admittit, tales personas de mi sua
habens, quæ temerè ex fenestris, & in transuentium detri-
mentum effundunt, vel deiciunt.

e Nul

e Nullam au- rum poena afficitur. Sin autem aliter ho-
 tem rationem mini libero nocitum sit: in quantum ex-
 habet de j- quam iudici videbitur, condemnationem
 mitatis; quia sustinebit Iudex enim computare debet
 liberum cor- mercedes medicis praestitas, ceteraque im-
 pus non reci- pendia, quae in curatione facta sunt; &
 pit estimatis: operas, quibus ob id factum caruit, vel ca-
 nem. D. de his ricurus est. e. §. 1.

quis eff. ad. vel 3 Qui ea parte, qua vulgò iter fieri so-
 derec. l. 1. §. let, id positum aut suspensum habet, quod
 sed cum ha- potest, si ceciderit, alicui nocere, ex quasi
 mo. delicto est obligatus, ac decem autem pu-
 f Non ex de- nitur. d. §. 1.

lieto quia sp- 4 Ex dictis causis filius familiās recte
 se non posuit, convenitur. patrem verò suum non obli-
 nec suspēdi- gat, id est, si aut litem suam fecerit, aut
 tantum in cum seorsum à patre habitaret, aliquid
 culpa est, positum vel suspensum habuit, vel ex eius
 quod ita po- aedibus, aliquid delictum aut effusum
 situm vel sus- est. §. si filius familiās.

pensum aut 5 Exercitor h naui, aut cauponae, aut
 patitur, aut stabuli, ob damnum aut furtum in naui,
 non animad- caupona, stabulo factum ab iis, quorum
 uerit. opera ibi vitur, ex quasi delicto; tene-
 g Id est, in tur k actione in factum, quae heredi datur,
 quib. habita- non in heredem. §. ult.

bat. siue ca- CAP.
 um sit. de pōn. siue non.

h Exercitor est, ad quem quotidianus naui, aut caupona,
 aut stabuli quæstus pertinet. infra. quod cum eo. §. quara-
 pōne. & D. de exerc. ad. l. 1. §. exercitor. m.

i Propter culpam quam committis, dum tallum ho-
 minum opera vitur. D. nau. caup stabul. l. ult. §. hac
 aut. m.

k In duplum. d. l. ult. §. 1.

2 Proinde est

res incorpora.

lit. C. de pra-

script. long.

temp. l. ult.

vers. ideo. nā

CAPITULUM LXX.

De actionibus.

1 **A**ctio est ius persequendi b in iu- quacūque in
dicio quod sibi debetur d. in pr. iure consistit.

2 Actio multis modis dividitur. Prima incorporalia
divisio est in realem & personalem. Po- sunt. §. de reb.
lit. us. them. i. e. adicietur tertium mem- corpor. & in-
brum, id est, actio mixta. Personalis da- corpor. vers.

l. in i. in realem & personalem. Actio incorporales.

b Latē accipe, non restringens ad persecutiones extrarodina-
rias, ut in l. pecunia verbum. 178. §. actionu. D. de verb.
signifi.

c Propriē loquendo, in iudicio est coram iudice pedaneo: in
iure, coram iur dicente. sed hac interuim confunduntur, ut
in l. 4. §. 1. D. de interrog. in iur facier. & sic.

d Dicendi quicque verbum hic latē accipitur, ut hac defi-
nitione comprehendatur etiam res vind. caus., quā rem no-
stram persequimur nam propriē loquendo verbum defendi
refertur ad obligationem, quā parat actionem in personam:
& in hac arg. sua significatio e d b si non non potest quod
nostrum est. D. de auro & arger. arg. l. Quintu. 27. §. scribit.
34. in princ.

e Quomodo duo sunt rerum attributa, dominium, &
obligatio: duo sunt actionum genera: scilicet in rem quā
ex dominio eruitur; & actio persona p, quā ex obligatione
nascitur. Re- cum de e non totum inchoat a, sed et iā
res incorporales, ut equitates & possessiones in rem la quo-
que se sup. si a sint in rem & actio personae si nobis actua,
in. l. in rem per unam veniunt

f Quā similis est in rem, & in personam: proinde non consti-
tuit nouum actionum genus: quod enim mixtum est, sub
simplicibus continetur. glo. in l. 2. D. de verb. oblig.

g Appel

g *Appellatio* tur contra obligatum ex contractu, vel ex
no contractus maleficio. actor enim intendit aduer-
sentatur sarium dare, aut facere, aut pati, aut non
etiam quasi facere *h* debere. Realis contra eum
contractus, & competit, cui sit de aliqua re contro-
appellatione versia, cum nullo iure obligatus sit. Et vel
malef. y etia est de re corporalis; ut rei vindicatio, quæ
quasi mal fi datur ei qui se dominum asserit, aut eius
cium, ut alibi possident: *m h. g. r.* vel de incorporali: ut
sapr. actio confessoria, qua vindicatur servitus,
h Obligatio siue personalis, ut usufructus, usus; siue
igitur vel in realis, ut ruit ei urbanive prædij: & actio
dande, vel in negatoria, qua actor negat rem suam ser-
*faciendo, vel*uire, consequenter vindicat eius liberta-
in patiendo, tem. Huiusmodi negatiua actio in rebus
vel in non fa corporalibus locum non habet in his enim
*ciendo consi*is agit, qui non possidet: ei verò qui possi-
*sit. sed hac*det, non est actio prodita, per quam neget
*quatuor mem*bra ad duo referri possunt. id est, ad dare & faceri. *s. de verb.*
oblig in pritu ut faciendo vocabulo etiam pati, & non fa
cere contineantur.

i Id est, corporis. Nota rei vindicationem esse speciem vindicationis. nam omnis actio in rem appellatur vindicatio. *§. h.*
t §. appellamus. itaque confessoria & negatoria sunt vindic
ationes, qua tamen hic distinguuntur à rei vindicatione.
k Id est, detinentem, & rei restituenda facultatem habentem. *D. de res vindic. l. offic. um. 9.* Nota rei vindicationem
 requirere dominium ex parte actoris, & possessionem ex parte rei conuenienti.

l Hinc rectè vindicatio dici potest. Cuiarius negans hanc actionem esse vindicationem, ad servitutem respexit, non ad libertatem, eo deceptus, quòd negatoria nomen hac actio accipit à servitute, quam negat. sed hoc non obstat, quò minus vindicatio libertatis rectè dicatur.

rem in alterius esse : quamvis multis cali- in Nam actor
bus, possessor partes actoris sustineat n. §. intentionem
aque. si amasse ma-

3 Secunda diuisio est in civilem, & præ- tione sui in-
toriam. Ciuiles sunt, quæ ex legitimis & ris, non nega-
cuius causis descendunt, vt dicta a- tione alieni
ctionis, rei vindicatio, confessoria, & ne iuris fundare
g. contra Prætoriam sunt, quas prætor ex sua debet. Sed cur
iurisdictione comparatas habet, tam in hac ratio non
rem, quam in personam, §. sed ista. nocet actioni

4 Prætorie actiones in rem sunt. I. Pu- negatoria de
bliciana, sic dicta, quia à Publicio prætor rebus incorpo-
introducenda est hac actione, qui rem cepit ralibus. Quia
vlucape, perinde vindicatio, ac si iam seruituti cen-
vlucepisset. §. namque si cui. II. Reuocato- traria est li-
ria. veritas. quare

negans seruicium, -fferit libertatem, & hac assertione
intentionem suam fundat. Ceteri vero mihi est con-
trarium : & dum quis negat corpus esse alterius, inde
non potest affirmatio colligi, qua fundetur alteris in-
tentio.

n Ut res in exceptione fungitur partibus actoris, id est.
probanli onus sustinet. D. de probat. l. in exceptionibus. 19.
in princ. nam si ipsi partibus actoris, nihil aliud est, quam
probandi onus subire, quod regulariter incumbit
actori. D. de oper. nu. nunciat. l. priusquam. 19. in
principio.

O Non dicuntur prætorie, quæcumque à prætor in edicto
proponuntur : quia prætor tam ciuiles, quam prætorias a-
ctiones dabit : idcirco tam illas, quam has in edicto pro-
ponit. Exempta causa prætor proponit actionem de consuetu-
ta pecunias prætoriam. D. de pecun. consuetu. l. 1. & com-
modi ciuilem. D. de com. l. 1.

P A quæcumque possidere, prætoriam à vero domino. D.
de Public. in rem act. l. pen. & ult.

q Non voca- ria q. hæc autem dupl^x est. aut enim da-
tur re cide., tur rescissa vsucapione, aut rescissa tradi-
seu rescissoria: tione. Priori casu dominus rem ab alio
quia non res vsucaptam vindicat, quasi nō sit vsucapta,
citat, se. per quia prator ex iusta causa. per restitu-
rescissionem. tione in integrum vsucapionem rescin-
conferit, & dicit. §. rursus. Posteriori casu creditores, qui
est actio res bona debitoris non solventis possidere
lis, non dire- iusti sunt, rem, quam antea possider in
dicit: quia di- eorum fraudem alienauerat, quasi non
recta est amiss alienatam vindicant u, quia prator alic-
sa: & omni. nationem resc. n. t. §. rem si quis. III. Ser-
actis que a- uiana x, & quasi Seruiana, siue hypothe-
missa restitui. caria
tur. ex directa sit vtili.: & si ciuili a pratore restituatur,
quæ sit pratoria.

1. Ut quia dominus res publicæ aucta aberat, dum res vsu-
catoritur.

2. Secundo decreto, nam primo decreto tantum in possessio-
nem mittuntur ci. sicut & p. g. n. r. i. s. causa, sed non possi-
dent.

3. Ne à creditoribus possideri possit. Nota, ut actioni rescisso-
ria sit locus, fraud. in requiritur tam in animo auctoris au-
nantis, quam in re ipsa, id est, o. u. s. est, ut debitor res suas
alienauerit in hunc finem, ut creditores suos fraudaret, &
ut res ipsa eos fraud. uir, quia ex reliquis rebus non possit
eis satisfieri. D. qua in frau. citat. l. aut prator. 10.
§. 1.

4. Nota creditores, postquam secundo decreto possidere iussu
sunt, habere vindicationem rerum, quas possidere si possunt,
id est, quas inuenerunt in bonis debitoris, & rescissoriam, id
est, talem rei vindicationem, quod ad res, quas antea debi-
tor fraudulenter alienauit.

5. Sic dicta est ab auctore, id est à Seruio pratore.

6. Qua non datur ex verbis, sed ex mente & interpretatio-
ne edicti Seruiani.

caria & Seruiana datur domino fundi de rebus a colono sibi pignoratim & pro mercedibus fundi. Quia si Seruiana ceteri creditores pignora sua hypothecas persequuntur. Pignus propriè dicitur quo traditur creditor, præsertim si sit res mobilis: hypotheca, quæ nuda cōditione, id est, sine traditione creditori obligatur. §. tē seruiana. quod ad banc
 §. Patronæ in personam actiones sunt. actionem at-
 §. in personam I. De contr. tut. pecunia: tunc, nihil i-
 qua actione tenetur, quicumque pro se, vel pro alio soluturum se constituit si stipulatione. §. de constituta. II. Actio qua mox in de pecuniæ qui i. cap. prox. III. Actio in contextu sub-
 factam ex iurisdictione, ei competens, iudicatur.
 qui deferente aduersario (supple, vel a Expressi iudice) iurant sibi deberi. §. actiones. IV. actiones: quia

Multæ tacitè non

obligantur. D. in quib. cau. i. n. tac. con. ar. l. 4. in princ.

b Vel deterioratione fundi.

c Pecunia reprobatione significatur quæcumque res. C. de constit. pecun. l. 2.

d Vel ciuilitè, vel naturaliter obligato. D. de pec. constit. l. 1. §. l. b. utrum autem. §. §. l. q. Si autem nulli iurè debitum sit, constitutum non valet. D. ad l. l. h. t. §. 11.

e Certa die: quæ si præmissa sit, subauditur tempus decem dierum. D. eod. l. de promissor. 21. §. 1.

f Nota perinde hoc esse, ut ex nullo pacto detur actio.

g Id est, ut si quis ex eo iuratur, quia iuratum est: voluti si iuratur si missa habet, ut in actionem ex m. o.

h Vel iudicis. D. de iur. iur. l. admonendi. 31. in fi. §. C. de reb. cred. l. 3. Qui verò nemine deferente, sponte sua iurat, frustra iurat. D. de iur. iur. l. 3. in pr.

i Qui autem iuratur rem suam, habet quædam actionem in factum ex iur. iur. l. sed in rem, non in per. ordm. D. eod. l. nam postea quam. 9. §. ubi. l. §. si poss. §. §. 11. §. 1.

k Hac

¶ Hac est 2. Multae actiones penales, ut de albo correctio popularis rupto & actio in factum in eum qui paré in eum, qui rem l. vel patronum sine venia in ius vendidit, quod iuris. cauit, actio in factum in eum qui in ius dictionis per-vocatum & vi eximit, aut eximé cunctis. g. petua causâ penales.

in albo, vel 6. Actionum praedictialium & aliae sunt charta, vel civiles, veteri qui quarritur, utrum aliquis alia materia sit liber an teneatur praetorice, ut de patre praetore pro- tu agnoscendo.

possitum est. 7. Nemo potest petere ut res sua sibi de dolo malo cor-tur: quia dare non est dominum in transferre. rupte, aut su- quod autem alienus est, non potest am- stultus, aut cor- plus eius fieri. Excipe, nisi agatur contra rumpi mala- factem conditione facta in odio furis uit. pena an- receptum est, ut dominus petat rem suam tem est 500. sibi a fure dari oportere. Sicut itaque.

aureorum. D. de 8. Actio in rem vocata, vindictio quae in iuridict. l. 7. personam, condictio § appellamus.

In quinquaginta aureis. 9. Terna actionum diuisa est, quod aliae

D. de in ius voc. l. pen.

in quantum res ab actore aestimata est. D. ne quis cum qui in ius vocab. l. pen. §. 1.

¶ Praedictia seu praedictialia actiones dicuntur: quia si cum aliis iudiciis concurrant, aut illa agantur, & illis praedictium faciunt verbi gratia si queratur, an aliquis sit heres legitimus, & liber: prius querendum, an sit liber: quia, nisi liber sit, heres legitimus esse non potest.

o Id est, cum queratur, an aliquis sit filius, necne.

p Proprie acceptum, interdum enim, dare latius accipitur: ut cum dicimus utendum dare.

q A vi imaginaria, quae solemnitatis ei, olim in iudicio reali adhibebatur.

1 A renuntiatione olim in his iudiciis usitata, quia locus & dies litigandi significabatur, nam condicere est denunciare.

f. Non

aliæ sunt rei persecutoriæ, aliæ pœnales, *¶ Non è con-*
aliæ mixtæ. §. sequens. Omnes in rema- *fractio. omnes*
ctiones rem persequuntur. Personales a- *actiones res*
ctiones ex contractu rem persequuntur, persecutoria
excepta actione depositi, cum adversus sint in rem.
 cum, apud quem tumultus, incēdij, ruina, t. §. cap. 62.
 naufragij causâ depositum fuit, aut adver- *in fi.*
 sus heredem eius de dolo plus agitur: u. l. i. d. §. cap.
 quo casu citatio in duplum, mixta. §. 62. membr. 3.
 rei persequendæ. Personalium actionum *¶ ibi notata.*
 ex maleficiis, aliæ sunt pœnales, ut actio x. Hæc diu-
 furti aliæ rei persecutoriæ, ut condēctio *sine accedēte*
 furtiva. §. ex maleficiis, aliæ mixtæ, ut actio *præstatiōnes*
 vi bonorum raptorum in quadruplum; & *personales,*
 actio legis Aquiliæ (cum quia in inficien- *quarū ratio-*
 tem agitur in duplum, tum etiā quia *ne hæc actio*
 pe res pluri. æstimatur, quā tēpore de- *est personali.*
 licti valeat, siquid æstimetur quāti plu- *nam reſſectio*
 rimi eo anno, vel eo mense fuit. §. cap. 57. *divisionis est*
 them. 2. & 6.) & actio ex testamento de *actio in rem.*
 legatis ecclesiæ vel alij pio loco relictis, y. l. i. d. mēb.
 qua non solum inficientes, sed etiam ij 3. c. 62. *¶ ibi*
 qui solutionē differūt donec in iudicium *actio n.*
 vocetur, in duplum damnatur. §. vi autem. 2. *Sine ex cau-*

10. Quæ tam actiones vocantur mixtæ, *a societate,*
 non ut supra dictæ, quia simul rem & pœ- *sine sine soci-*
 nam persequuntur. sed quia simul sunt in *rate, veluti*
 rem & in personam. Tales sunt. I. Actio *quæ eadē res*
 familiæ creſcendæ, quæ datur inter duobus lega-
 coheredes de diuidenda hereditate x. II. *ea est. D. com-*
 Comuni diuidundo: quæ res particu- *mu. diuid. l.*
 laris aliquibus communis 37, inter eos di- *2. in princ. il-*
 uiditur. III. Finium regundorum *quæ l. casu est a-*
 conflictio ex con-

tractu: hoc casu ex quasi contractu.

a Id est, litigiorum.

b Quod

h Quod adiu- continentes agri distinguuntur. In his tribus
dicatur, sta- iudiciis permittitur iudici rem vni ex li-
tum sit inter- tigantibus ex bono & equo ad iudicare h,
cui a iudice & eum, qui per adiudicationem plus ac-
tur. §. de offic. cipit, quam ad se pertineat, in pecuniam
iudicis. vit. alteri conlennare. §. quæcum.

c Vera qua- **11** Quarta actionum diuisio est qua-
druplum mul- triperita, aut enim sunt in simplum, aut
la est actio. in duplum, aut in triplum, aut in quadru-
d. Suprà de o- plum. §. omnes. In simplum agitur ex
blez qua ex- stipulatione mutuo, empto, vendito loca-
delic. §. par- ta, conducto, mandato. **6.** in simplum. In
na. duplū vt facti nec manifesti d: lege Aqui-
e cum agi- lia de depositi quatuor illis casibus, cum
tur in rem cum ius, incendio, ruina, naufragio causa
infractam. depositum fuit: ex legato venerabilibus
infra. h. rbo. locis relicto. §. in duplum. In triplum, vt
vers. notan- condictione ex lege §, in eum qui maio-
dum. rem vera æstimatione h quantitatē pe-
f. Aliæ actio- tiæ, vt ex hac causa executores litium am-
depositi est in- pliorem summam sportularum & nomen
simplum. D. quæcumque sit conditio vel actio vel exi-
depos. l. a. §. 1.

g Alia sunt conditiones ex lege, nam quæcumque
lex noua actionem dat, nec tribuit illi actioni nomi-
nes vocatur conditio ex lege. D. de condit. ex. q. l. 1.
Hoc loci loquimur de conditione ex lege Iustiniani in
eos, qui plus debita quantitate petunt.

h Id est, quæ vera debetur.

i Sportula metonymia contentis pro contento, signifi-
cat pecuniam, quæ in sportula deferitur: sed hic angustè
accipitur pro eo, quod datur vicariis suis execu-
toribus litium: quamquam sportula etiam iudicibus
dantur.

exigerent k, quæ actio mixta est. §. tripli. In k A reo con-
 quadruplū: vt furti manifesti : quod me. uento. n̄ quo
 tus causā m̄ in factum aduersus eum n, qui pl^o petitur, eò
 pecuniam accepit, vt per calumniam ali- maiores sunt
 cuius negotium faceret p, vel non face- apparitoris si-
 ret q: condictio ex lege in quadruplū r ad- ue executoris
 uersus executores licitum, qui maiorem sportula. C. de
 quantitatem sportularum nomine exege- fructib. & sit.
 runt, quàm exigere deberent §. quadrupli. xod. l. 4. Tho
 Notandum est quasdam actiones omni- thius indi-
 modò esse in duplum, vt furti nec mani- cat in cente-
 festi alias inficiatione duplicari, in confi- nos aureos pe-
 tentem reddi in simplum s, vt legis Aqui- titos, dimidia
 liæ, & deponi in dictis quatuor casibus: tum aurum
 vnam de legito, quod venerabili loco re- à reo prestari-
 lietum est, non solum inficiatione dupli- apparitoris.
 cari, sed etiam solutionis dilatione donec Constitutio

Nn

Iustiniani,

que modum sportularum statuēbat, hodie non extat.

I §. de oblig. que ex delict. §. pœna.

m Hac actione tenetur, qui metu illato rem sibi dari com-
 pulsit, nec non is, ad quem ea res reuexit, licet ipse metum
 non fecerit, tenetur (inquam) intra annum in quadruplum,
 nisi rem arbitrato iudicis restituat, post annum in simplum.
 D. quod met. cau. l. 9. ult. l. item si cum exceptione. l. 4. §. 1. &
 §. in hac actione.

n Hac actio intra annum est in quadruplum, post annum
 in simplum. D. de calumn. l. 1. in pr.

o Id est, non ei qui pecuniam dedit, sed alij veluti do tior
 pecuniam, vt iudicio vexes Ti ium, hoc casu actio non mo-
 bi, sed Titio datur. D. eod. l. 3 §. ult.

p Lit. m mouere, vel eum accusare D. eod. l. 1. §. 1.

q Sub. ei qui pecuniam dedit, hoc casu is in factum agit, qui
 pecuniam dedit. d. l. 3, in fi.

r Hanc actionem Iustinianus introduxit.

s Vnde §. de oblig. qua quasi ex delict. them. ult.

Coniungo

1. *Conium.* §. in iudicium reus vocetur, cum is qui con-
victus §. de ob i- flectur, & statim solvere paratus est in sin-
gat. qua qui- plium teneatur. §. sed furti 1. Rursus notan-
ex contract. dum est, quia actio quod metus causa, ar-
bitraria est, idcirco si reus interlocutioni
si cum exce- iudicis obtemperas, rem restituit, eum per
fione. 14. §. sententiam definitivam non damnari in
1. & §. hac quadruplum, sed absolui. quod in aliis a-
autē. D. quod ctionibus, quæ sunt in quadruplum, non
met. cau. obtinet, ut in actione furti manifesti, quia
x Etia si rem omnimodò x reus in quadruplum con-
restituatur. demnatur. §. item actio.

y *Qua ex sua* 12. Quinta actionum divisio est quod
natura hoc alia sunt bonæ fidei y, alia stricti iuris z. §.
habent, ut in- actionum. alia arbitrariæ a. §. præterea.
dex ex bono & Bonæ fidei sunt. I. Empti venditi b. II. Lo-
a quo eodem- cati conducti c. III. Negotiorum gestio-
nare, vel ab- rum
solvere possit, non adstrictus certa formula nec rigori iuris.

z *Qua ex sua natura hoc habent, ut iudex sit certa for-
mula. & stricto iuri adstrictus.*

a *Qua ex sua natura sunt stricti iuris, sed ex accidenti fi-
unt bonæ fidei: ut cum quis stipulans promisi se certo loco
soluturum: nam actio ex stipulatu est stricti iuris: sed si a-
dio loco agatur, in is bello consensionale. i. facienda est mentio
loci, quo solvi debuit, ne plus loco petatur. J. b. 1. §. plus au-
tem atque hac loci adiectio reddit actionem arbitrariam: quia
iudex arbitrari debet, id est estimare, quantis vel auctoris ve-
rei conventi, interest eo potius loco solvi de quo conventi,
quàm ubi agitur. D. de eo quod cer. lo. l. 2. in princ. & §. vis
l. 5. 6. & 7.*

b *Id est tam actio empti, qua datur emptori contra vendi-
to-em, quàm actio venditi, qua datur venditori contra
emptorem,*

c *actio locati, qua datur locatori, adue- sus cōducto-
ri. quā actio cōducti, qua datur cōductori aduersus locatore*

rum d. IV. Mandati e. V. Depoſiti l. VII. Pro d. Tam li-
focio g. VII. Tutelæ h. VIII. Commendati i. Ita, quàm cõ-
IX Pigneratitia k. X. Famulæ creſcunda. l. traria, de p-
XI. Comuni diuidenda. XII. Estimato- bus diſt. 1. et
ria l, quæ eſt ſpecies actionis præſcriptis ſ. c. 1. et
verbis m. XII. Ex perſonatione nec quon- c. Tam dire-

N. 1.

ita, quæ datur

mandatori contra mandatarium, et in contraria, quæ da-
tur mandatario contra mandantem

f. Tam directa, quæ contraria, de quibus dictum eſt ſ. c. 10. th. 1.

g. Hac actio eſt utrimque directa.

h. Tam directa, quàm contraria, de quibus dictum eſt ſ. c. 6. r. memb. 2.

i. Tam directa, quàm contraria, de quibus dictum eſt ſ. c. 10. th. 1. cap. 50. item 4. memb. 2.

k. Tam directa, quæ debitor ſoluto debito repetit à credito-

re pigrius, quàm contraria quæ datur creditori aduerſus de-
bitorem, puta ad recuperandas neceſſarias impenſas in rem
pigneratam factas, vide ſ. c. 10. 50. item. ult. et ibi nota.

l. Aduerſus eam qui rem æſtimatam certo pretio ve iden-
dam accepit hac lege, ut vel rem vel æſtimationem reli-
tueat. De hac actione agitur ſub tit. D. de æſtim. act. Alia eſt
actio æſtimatoria, quæ etiam vocatur quante minoris, quæ
emptor, qui ignorans res empta vitium, rem cauſam emit,
partem pretij repetit. D. de ad. edic. l. ſciendū. 19. §. ult.
l. iuſſiſſimè. 4. §. ult. l. ſi amen. 48. §. non necabit.

m. Actio præſcripta verbis de iur. quia præſcriptis verbis
rem geſtam demonſtrat. C. de tranſ. act. l. 6. in fi. Datur au-
tem. l. Ex contractibus nominatis, præſertim ſi pactum ſci-
eius appoſitum. C. de pact. int. empre. l. 2. 11. Ex contractibus
innominatis. D. de præſcrip. verb. l. 5. ut ex terminatione.
J. memb. prox. 111. Ex contractu dubio, veluti cum res da-
tur æſtimata, ut vel pretium vel res reſtituatur, ut hic. et
D. de æſtim. act. l. 1. Regulariter eſt ſtricti iuris, exceptis duo-
bus caſibus hic expreſſi, id eſt, cum æſtimatoria, vel ex per-
sonatione agitur.

Ha.

residuum, condēnatio fiat Verūm hodie u n Ex In-
in iudiciis quoque strictis compensatio nari cogi-
æquē locum habet ipso iure. Exciuntur tunc C. de
duo casus, quibus compensatio cessat. cōpēlat. l. ult.
Ynus est, si delictum ab altera parte non sit x Interloch-
liquidum. Alter est, si depositi agitur. §. in roni.
bonæ fidei. Arbitrariæ sunt, quæ ex arbi- y Pura rem
trio v iudicis pendent: quia permittitur restituat, vel
iudici ex bono & æquo secundum cuius- exhibeat, vel
que rei, de qua agitur, naturam, æstimare soluat.
quemadmodum actori satisfieri oporteat: z Sententia
& nā arbitrio iudicis reus actori satisfac- definitiua.
ciat y, condemnari debet. Hæ actiones a De qua s.
partim sunt in rem, vt Publiciana a, Ser- th. 4. memb. 1.
uiliana, & quasi Seruiliana: partim in per. b De quibz s.
sonā, vt quod metus causa, de dolo d, de d. h. 4. v. e b 3.
co quod certo loco e. promissum est, ad c De qua s.
exhibendum f. §. p. aterea. 10. 11. v. m. in

13 Sexta diuisio est, quod actor aut pe- quadruplum.
tit rem certam, aut incertam. Sed quamuis d Actio d
de incerta quantitate vel re g actum sit, de le est prae-
tamen curare iudex debet, vt quoad eius ra, subsidia-
fieri possit b, certæ pecuniæ vel rei senten- ria. D. de d. l.
tiam ferat. §. curare. 1 §. 1 c §. 2 s

14 Cū certum quid petitur: tunc aut prætor. arbi-
illud ipsū petiti, quod debetur, aut plus. traria. D. eod.
aut minus, aut aliquid aliud. Plus autem l. arbitrio. 18.

N n 3 in præd.

e lege notata ad pr. huius them. in verbo arbitrariæ.
f Hac actio datur ei cuius interest rem exhiberi. D. ad exh.
l. 3. §. sciendum. §. plus dicit. g §. Pomponius. aduersus eum,
qui rem tenet, exhibendi que facultatem habet: d. l. 3. cum
sim. vt nisi arbitrio iudicis exhibeat, in tantum condemne-
tur, quanti actoris interest. §. p. aterea. in fi. h i:
g Id est, corpore, seu specie, vt Stichus.
h Interdum sententia certa ferri potest vt quia peti-

cum suis. id petat quatuor modis. I. Re, veluti si is, quod interest, cui debentur decē aurei, viginti petatur: quod est res si is; cuius res cū pro parte, totam eam iē, incerta, si d in vel maiorem partem petat. II. Tempore: ut si pro- veluti si quis ante diem, vel ante condi- gressu proba- tionē petat. ut enim qui tardius soluit, mi- tum est quan- nus soluere intelligitur: ita qui prama- ti interest. in ture petit, plus petere videtur. III. Loco: hanc igitur cū id, quod certo loco dari promissum quantita- est, alio loco simpliciter, id est, sine illius tem probatā, loci cōmemoratiōe petitur. Debet enim qua certa uti actione arbitraria de eo quod certo lo- est, condem- co k, ut iudex rationem habeat utilitatis, nati si- quæ fortasse promissioni competisset, si eo ri debet: in- loco soluisset, de quo convenit. IV. Causa: cū nec esse veluti si ex alternata, aut generali stipu- est incertum latione vnum petat, cū alterutrum pe- sententia fer- tere debeat, relicta reo conuento electio- re, voluntatem ne vtrum soluere malit. Exempli gratiā, pō ita est res qui fundum aut centum sibi dari stipula- incorpo aliū: tus est, nec fundum petere debet, nec cen- nā omnes res tum, sed alternatē fundum, aut centum. incorporales Item qui amphoram vini stipulatus est, in iure discū- non debet amphoram vini Maluatici, sed tur incerta. simpliciter vini amphoram petere. §. plus Item incerta autem.

condemnatio 15 Qui tempore plus petit, alterum tan- tum temporis expectare cogitur, ultra id 3. D si pars quod anticipare voluit: & eo tempore e- teredit. p- lapso, non prius auditur, quā omnia dā- tot.

12, Ne int illegat maiorem residua parte, sed mai. rem quā debetur: voluit si u rus sex:ans debetur, quadrātem petat. nam quadrans non est maior pars assis. nec maior parte res- situa, id est, brass, sed maior sex:ans cubito.

k De qua dixi §. item. 12 in pr. in verbo arbitrariz.

na, quæ reus ob præproperam petitionem l. *Ex constit-*
passus est, resarciat C. de plus petit. l. 1. & *tutione Ze-*
2. Qui alio modo plus petit, in triplum *ronis, contra*
dati damni condemnatur. §. sed hæc qui- *regulâ stiam,*
dem. vt §. dictum fuit item. 11. vt in tri- *quod ferren-*
plum. *ria debet esse*

16 Si minus petitem, & plus proba- *conformu*
tum sit: iudex in id quod probatum est, *bill. D. com-*
condemnare debet. l. §. si minus. *mun. diuid l.*

17 Qui aliud pro alio petit, in eodem *ut fidiu. 16.*
iudicio in errorem suum corrigere n po- *et C. de fidei-*
test. §. si quis aliud. *com. libert l.*

18 Septima diuisio est: quod alix sunt *ult. Nec*
actiones simpliciter in solidum *realiz li* *quisitur libel-*
mitate, vt peculio reus, vel quatenus reus *li emendati,*
facere potest, vel aliqua deductione facta. *ut falsò pu-*
Nam I. Actio de peculio, quatenus patrem *tat Dicitur quia*
debitoris sui, condemnatur, quatenus in pe- *caruerit Zi-*
culio est. §. sunt præterea. II. Actione *de nonis consti-*
dote maritus condemnatur, quatenus fa- *tutione, qua*
cere potest, ac deductis necessariis sump- *nunc extas*
tibus in rem dotalem factis. §. item si de *sub tit. de*
dote. III. Parens, patronus, socius iudicio *plus petit.*

N n 4 *ordine prima*

m Ergo etiam *pest litem contestatam: quia non est iu-*
diciu ante *litem contestatam. D. rem rat. habit. l. am-*
plus. 15.

n Nota errorem libelli posse corrigi etiam in substantia *lib*
lib nam res petita pertinet ad substantiam libelli.

o Non ex constitutione Zeronis, quæ de hoc casu non li- *quisitur. C. de plus petit. l. 1. sed ex vetustiori iure D. de*
noxal. act. l. 4. ult.

p Vt pleræque regulariter.

q De qua tit. seq.

r Ex stipulatu §. item. 12. memb. 13.

1 Si alia a- pro socio s conuentus, donator s, non in
ctine conue- plus damnantur quam facere possunt u. s.
niatur, non sed ethi quis. I V. Compensatio opposita
balac hoc be condemnationem in non. s. compensatio-
n n um, n si nes. ex s. them. 12. vers. in quo & illud. V.
si omni u bo- Qui bonus cessit, si postea aliquid acqui-
norum fortis. sient, quod isoneum x ei nolumentum ha-
D. de re iud. c. beat, in tantum cōuenitur, in quantum
l. sunt qui. 16. facere potest. s. ult.

sed in actione

pro socio. i. s.

beneficiū rri.

buitur unius

rei socio. D.

pro soc. l. ve-

rum. 63 in pr.

1 Hic, si per

stipulationē

se obligauit,

conuenitur a-

ctionem prtoriam quod u. s. in soli-

ctiōne ex sti-

dum a. s. si igitur. adhib. s. & quia. & s.

pulatu, si nu-

quē diximus.

dopactō dona

2. Exerci

uit tenetur condictione ex lege, id est, ex constitutione lu-

stintari. C. de donat. l. si quis argentum. 35. s. si autem.

& Nou. 162 c. 1.

u Alij dicuntur facere, id est soluere posse deducto no ege-

ant: solus donator deducit etiam as alienum. D. de re iudic.

l. inter eos. 19. s. 1.

x. Non exiguum.

y Quia iniquum est bonū spoliatum conuerti in solidum,

ut ait Imperator in s. huius tit.

a Non omnino in solidum, sed quatenus pater iussit, qua

ratione distinguitur ab actionibus in solidum aduersus

eum qui in potestate habet, competentibus. D. de pecul. l. x.

in princ. & s. 1.

C A P. LXXI.

Quod cum eo qui in aliena potestate est,
negotium gestum esse dicetur.

1 Q Vi cum filiofamilias iussu patris
contrahit, contra patrem habet a-
ctionem prtoriam quod u. s. in soli-
ctiōne ex sti- dum a. s. si igitur. adhib. s. & quia. & s.
pulsatu, si nu- quē diximus.

2. Exerci

uit tenetur condictione ex lege, id est, ex constitutione lu-
stintari. C. de donat. l. si quis argentum. 35. s. si autem.

& Nou. 162 c. 1.

u Alij dicuntur facere, id est soluere posse deducto no ege-
ant: solus donator deducit etiam as alienum. D. de re iudic.

l. inter eos. 19. s. 1.

x. Non exiguum.

y Quia iniquum est bonū spoliatum conuerti in solidum,
ut ait Imperator in s. huius tit.

a Non omnino in solidum, sed quatenus pater iussit, qua
ratione distinguitur ab actionibus in solidum aduersus
eum qui in potestate habet, competentibus. D. de pecul. l. x.

in princ. & s. 1.

b Hic

2 *Exercitoria* est actio pratoria in so- b *Ille agitur*
lidum, quæ datur in exercitorem ex con- tantum de
tractu magistri dummodò eius rei gratiâ, *navis exerci-*
cui præpositus fuit, contraxerit. Exercitor *tere §. autem*
est, ad quem quotidianus navis b *quantus de oblig. q. a*
pertinet. Magister est, qui *navi præpositus qua. ex delict.*
est. §. eadem ratione, seu cui totius navis §. *ult. etiam*
cura incumbit. ff. de exercit. actio. l. 1. §. 1. *de exerc. tere*

3 *Institoria* est actio pratoria in so- *campora, aut*
lidum, quæ datur ex contractu institoris, *fabuli.*
adue sus cum qui institorem tabernæ, aut c *Nota insti-*
cumbit negotiationi præpositus, dummo- *toria dicit ab*
dò institor eius rei gratiâ contraxerit, cui eo, *ex cuius*
præpositus est. nam qui negotiationil us *contractu agi-*
præponuntur, institores vocantur. §. ea- *tur: exerciti-*
dem ratione, quia negotio gerendo in- *riam verò ab*
stant. ff. de institor. actio. l. 3. *eo contra quæ*

4 Si filius familiâs in merce peculiari *agitur.*
sciente patre, negoteretur; & quid cum eo d *Naturali-*
eius rei causâ contractum erit: iure præ- *tor à filio. nã*
torio, quidquid in his mercibus erit, quod- *inter patrem*
que inde receptum erit id inter patrem, si *et filium, quæ*
quid ei debetur a, & ceteros creditores *in eius pote-*
pro rata portione e distribuitur. quam di- *stare est, non*
stributionem ipsi patri prætor permittit. *cor. sistit civi-*
Sed si quis ex exercitoril us queratur, quasi *l. obligatio,*
minus acceperit f. quàm accipere de- *sed tantum*
bit: actionem prætor ei accommodat. *qua naturalis. D.*
tributor. a appellatur g. §. introduxit. adhib. *de cor. dict. in-*
§. 1. & §. quæ diximus. *deb. l. prætor d*

5 Quamvis sine voluntate patris ne- *fratre. 38. §.*
Nn § *3. §. 2.*

c *Sub. eius quod singulis debetur.*

f *Minus accipere dicitur etiam is, qui nihil accipit. D. de*
tributor. act. l. 7. §. si cuius.

g *A tribuendo, id est, distribuendo.*

h. Id est, ingotium gestum sit, tamen siue quid in
utilitatem. rem h. eius versum fuerit, id totum præ-
i. Id est, ei qu. stare debet creditori filij i; siue quid non
cum filio con- sit in rem eius versum, id eatenus præsta-
traxit. Intel- re debet, quatenus peculium (subaudi, pro-
lege fixum in fectitium) patitur. In rem autem patris
potestate pa- versum intelligitur, quidquid necessario
triu consensu- in rem eius filius impendit. At licet una
sum.

fit actio h, qua de peculio, & de in re verso
a. Una est a agitur, tamen duas habet cōdemnationes:
Eio, cum de qua iudex ante dispicit, an in rem patris
pecu lio & de versum sit, nec aliter ad peculij æstimatio-
in rem veronem transit, quàm aut nihil, aut non totum
agitur: quia in rem patris versum sit. In peculio autem
quod in rem æstimando ante deducitur, quod filius pa-
patris versum tri l, vel alij in eiusdem patris potestate
est, p. a re filio constituto m debet. §. præterea.

7. Si exercitoria vel institutoria actio con-
bligat, conse- currat cum actione de peculio, & de in
quente in pe- rem verso: rectius actor faciet si exercito-
in re impu- riam vel institutoriam eligat, quippe qua
ratur. D. de facilius solidum consequetur, vitata diffi-
ge ul. . 7. §. euitate probandi in rem patris versum
pen. Sed cum esse, vel tantum esse in peculio: ut solidum
filio emancipa- solui possit, §. ceterum. adhib. §. i. & §. que
tor vel mortuo diximus.

7. Quan-
actio de peculio reddatur annalis, actio autem de in rem verso
maneat perpetua: certè post annum propria actio est de in
rem. 7. i. so. d. distincta ab actione de peculio. D. de in rem
vers. l. i. §. i.

l. Quia sicuti quod pater filio naturaliter debet, peculium
auget, ita quod filius patri debet, peculium minuit.

m. Per hunc enim patri acquiritur quia non minùs natu-
ralis, quàm civilis obligatio per filium patri acquiritur,
et si Hosemano aliter videtur.

n. Naturaliter.

7 Quando tributoria cum actione de o In hoc de-
peculio & de in rem verso concurrir: a-terior est actio
etor dispicere debet, vtra sibi utilior sit: tributoria,
quia in tributoriam non venit totum per quam de pe-
culium o, sed tantum merx peculiaris, pa- cu. i.

ter vero ceteris creditoribus exaquetur p: p *Quantum*
in actionem autem de peculio e contrario ad hoc melior
venit totum peculium, sed pater deducit est actio tri-
quod sibi debetur, vt ex eo, quod in pecu- butoria, qua
lio remanet, alius creditoribus satisfiat. de peculio, in
Certè qui probare potest in rem patris qua dominus
versum esse, de in rem verso agere debet q. omnibus aliis
§. is quoque. adhib. §. i. & §. quæ diximus. filij creditors.

8 Qui mutuam pecuniam r filiofamili- bus praestatur,
liàs dedit, exceptione / senatusconsulti quia de pecu-
lio deducitur, quo i filius patri debet.

q Verbum debet, hoc loco non necessitatē, sed utilitatē signific.
r Intelligit pecuniā numeratā. nam in frumēto, vino, & aliis
rebus mutuo datus §. C. cessat. §. de S. D. Mac. l. 7. §. mutui.
f Exceptio, cum sit actionis exclusio. D. de except. l. 1. in pr.
actionē supponit, vt priuatio habitū. quare nisi actio detur,
exceptionis locus esse non potest. Quid ergo est, quod in tit. D.
de S. C. Mac. modò dicitur dari exceptionem, modò denegari
actiōem? Cuiacius respondet dici actionē denegari, qua cum
effectū non datur. Qua responsio satisfacere non potest. Sciēdū
igitur est, quotiescūque factū, ex quo oritur exceptio, dubiū
est. pratorē dare actionē cū exceptione, veluri, Si paret Ti-
tium Mæuius mutua centū dedisse, nisi contra S. C. Ma-
cedonianū dederit, condēna iudex. vel, Nisi Mæuius Ti-
tio deferēte iurauerit se centū mutuo non accepisse. cū
autē factum certū est, putā cū mutuum contra S. C. datū
esse, vel debitorē iurasse constat, prator nec actionem nec
exceptionem dat sed actionem denegat. D. de iur. iur. l. nam
posteaquā. §. in pr. secundum hāc distinctionem intelligenda
& concilianda sunt leges tit. de S. C. Macedon, qua vide-
bantur inter se contraria.

Quia

2. Quia pater Macedoniani summouetur; siue contra ex contractu filium familiās, adhuc in potestate constitutus, vel sui iuris factum agatis, siue conceptis. Quid tra parentem 2, qui eum adhuc in potestate habet, vel emancipauit. Ratio senatusconsulti est, quia filij familiar. onerati xre pater filius fa. alieno ob pecunias mutuō acceptas, quas in uisum a- luxuriose consumeabant, saepe vitæ parentis, certè tum infidiabantur a §. pen.

S. C. Macedo- 9 Quicumque actione quod iussu, vel rium non de in rem uero, vel exercitiōā, vel insti- habet locum, totā tenetur, etiam ducta conditiōe p. ius exco- conueniri potest, quasi ipse contraxerit. p. ius S. C. res. §. ult.

sat, ubi actio

quod iussu cā.

p. ius. D. de S.

C. Maced. l. 7.

§. interdum l.

si ius ius. 12.

l. filius. 14.

Idē dicendū,

si in rō patris

et in si a-

dei 11 cōpe-

rat. si de in

si rōso d. l.

turam b concitatum,

7. §. p. ius.

u. l. si emancipationem

intra an. actionē de peculio

conueniri pater potest. D. quan. act. de pecu. ann. off. l. 1. in

princ. & §. 1.

1. Ergo favore patris, non filij factum est S. C. consequenter

si ius huius beneficio renunciare non potest.

a Pauperes damni §. ius est, ac d. finietur. infra h. l.

1. h. m. 3.

b Non contra suam ipsius naturam.

C A P. LXXII.

Si quadrupes pauperiem a
fecisse dicatur.

1. Si brutum animal, ut equus calcitro-
sus, aut bos cornupeta, lasciuia aut
furore, aut feritate, eōia sui generis na-
turā rōso d. l. turam b concitatum, pauperiem fecerit,
7. §. p. ius.

nox a
u. l. si emancipationem intra an. actionē de peculio
conueniri pater potest. D. quan. act. de pecu. ann. off. l. 1. in
princ. & §. 1.

1. Ergo favore patris, non filij factum est S. C. consequenter
si ius huius beneficio renunciare non potest.

a Pauperes damni §. ius est, ac d. finietur. infra h. l.

1. h. m. 3.

b Non contra suam ipsius naturam.

c Noxa

noxalis actio ex lege xij. tabularum, in c Noxalis a-
dominum eius competit. ut si animal illud actio est, qua
notæ dedat d, liberationem consequatur. conueniunt co-
in pr. gitor aut ni-

2 In animalibus igitur naturâ feris, ut xam facere,
visis, & leonibus hæc actio (subaudi, dire- aut corpus,
cta e) cessat. Denique si visus fuerit a quod nocuit,
domino, & sic nocuerit non potest quon in noxam de-
dam dominus conueniri, quia dominus dere. D. h. t. l.
esse desit, ubi fera euasit §. 1. 1. §. cum arce.

3 Pauperies est damnum sine iniuria tes. Noxa au-
facientis datum. Nec enim potest animal, rem significat
quod ratione caret, iniuriam facere. §. vel ipsum fa-
pauperies. ctu. D. de no-

4 Aeditio editio prohibemur canem, xal. act. l. 1.
verrem, apium, vrsu, leonem ibi habere, quod & ne-
quâ vulgò iter fit. Qui contra edictum ha- xia dicitur. §.
buerit, si homini libero nocitum sit, arbi- eod §. 1. & D.
trio iudicis damnabitur. si aliud damnum h. t. l. 1. in pr.
datum sit, in duplum cōdemnabitur. Cum vel pœnam.
hac actione aeditia concurrat actio no- d. §. cum arce-
xalis saltem utilis g, ubi animal naturâ fe- tes. vel corpus
rum h nocuit. Numquam enim si actio- quod nocuit.
nes, præsertim pœnales, de eadem re con- §. ut. prox. d.
currant, alia aliam consumit. §. vlt. §. 1.

d Per hæc de-
CAP. ditionem do-
minus fit is,

cui deditur. §. tit. prox. §. dominus.

e Cessat actio directa ex verbis editi, ac datur utilis. in-
frà them. 4.

f Ius & iniuria propriè loquendo, non cadunt in
bruta.

g Non directa. §. them. 2.

h Quod non recepit se in naturalem libertatem. §. them. 2.
in fine possit noxa dedi.

a Hinc

2 Hinc alius
est procurator
actoris, alius
rei: nā de pro-
curatore ad
lites & iudi-
cia hic loqui-
mur, non de
procuratore
ad negotia
extrajudi-
cialia.

2 Satisfactio
est cautio, qua
fit dantis fide-
iussoribus. D.
quis satisf. cog.
l. 1. & in cerdū
pignoris. D. de
coll. s. l. 1. & 2.
§ iuber. sed

cautiones pra-
toriae, quales
sunt haec, de
quibus hoc tit. agitur personas fideiussorum dis-
tinguit. D. de stipul. l. 7. Alia est cautio iuratoria, quae iureiurando cō-
firmatur. Alia est nuda cautio, sive promissio, quae fit per sim-
plicem stipulationem sine iureiuramento, sine fideiussoribus, & sine
pignoris. ceterū in hoc tractatu regulariter satisfiatur ut haec
rub. indicat, id est, in exceptis, de quibus specialiter constitutū
est, ut iuratoria cautioni, vel promissioni sua committantur.
b Cautio iudicatum solui ex parte rei conventi praestatur,
ac tres habet clauulas 1. iudicatum solui, id est, si condem-
natio sequeretur, id solutum iri quo tamen in condemnationem ve-
nerit. 2. de re defendenda, id est, rem defensum iri. 3. de dolo,
id est, doli inani abesse, absuturūque esse. D. iudic. cl. l. 6.

C A P. LXXIII.

De iis, per quos agere possumus.

1 **A**gere aliquis potest. I. Suo nomine.
II. Alieno nomine: ut procuratorio,
tutorio, curatorio. in pr

2 Procurator mandato constituitur,
cū dominus ei rem suam administrare,
vel agere, vel defendere a. permittit. Qua-
re nec certis verbis, nec praesentia, vel
scientia aduersarii opus est. §. 1. De tuto-
ribus autem & curatoribus constituendis
lib. 10. dictum fuit. §. ult.

C A P. LXXIV.

De satisfactionibus 2.

1 **R**eus suo nomine conuentus, non
cauet iudicatum solui b: sed pro
sua

quibus hoc tit. agitur personas fideiussorum dis-
tinguit. D. de stipul. l. 7. Alia est cautio iuratoria, quae iureiurando cō-
firmatur. Alia est nuda cautio, sive promissio, quae fit per sim-
plicem stipulationem sine iureiuramento, sine fideiussoribus, & sine
pignoris. ceterū in hoc tractatu regulariter satisfiatur ut haec
rub. indicat, id est, in exceptis, de quibus specialiter constitutū
est, ut iuratoria cautioni, vel promissioni sua committantur.
b Cautio iudicatum solui ex parte rei conventi praestatur,
ac tres habet clauulas 1. iudicatum solui, id est, si condem-
natio sequeretur, id solutum iri quo tamen in condemnationem ve-
nerit. 2. de re defendenda, id est, rem defensum iri. 3. de dolo,
id est, doli inani abesse, absuturūque esse. D. iudic. cl. l. 6.

c Repre

sua tantum persona, quod in iudicio manebit usque ad terminum litis, vel iuratio sit respub. D. cauere, vel repromittere, vel satisfacere, ut leg. nom. pro qualitate personae suae compellitur. cau. l. 6. §. 1. §. sed hodie.

interdum

2 Qui alieno nomine agit, si dubitetur an sit procurator, vel tutor, vel curator, necne, satisfacat rem ratam domini habiturum. §. si autem per procuratorem.

Clerici. C. de

episc. & cler.

l. cum clericis.

§. 51. l. omnes

33. §. in hac

3 Si reus praesens procuratorem dare paratus sit, pro eo iudicatum solui fidei iurare potest; ita ut in eam causam res suas obliget; & insuper pro sua persona caueat, quod tempore sententiae recitandae in iudicium veniet, ut sententiae satisfaciat, vel, se non veniente, fideiussor a se datus satisfaciet, nisi fuerit appellatum. §. agent. in reb. si vero aliquis.

autem. iurāt

virii illustres.

C. de dignit. l.

pe. & rerum

immobilium

possessores. C.

de princip.

§. agent. in reb.

l. ult. Ceteri

4 Qui reum absentem defendit, satisfacere debet iudicatum solui. Nemo enim alienae rei sine satisfactione idoneus defensor intelligitur. §. si vero reus.

satisfaciunt da-

reus idoneis fi-

desussoribus.

sed excipi-

5 Haec satisfactionum regulae ubique sunt observandae. §. ult.

untur paren-

tes, & pa-

troni, à qui-

CAP. bus qualem-

cumque fide-

iussorem accipere oportet. D. qui satisfacit. cog. l. 1. §. pra-

ror.
d. Aut constet eum esse procuratorem, vel tutorem, vel curatorem; aut constat non esse: aut dubitatur. Primo casu admit-
titur sine cautione: quia dominus non potest non habere ra-
tum. Secundo casu repellitur, etiamsi satisfactionem offerat,
nisi sit coniuncta persona, cui permissum est agere sine man-
dato. Tertio casu de rato cauet.

a Triginta,
vel quadra-
ginta annorū.

b Anno utilis
terminantur.

D. de vi & vi
ar. l. i. §. annus

c Nota appel-
latione actio-
num pœnaliū

coninert etiā

mixtas. §. de

le. Aqu. §. his

autē. ver. qua

ratiōe.

d Ut actio in
factum in eū,

qui parentem.

vel p. rorum

sine verba in

ius vocant.

D. de in iur.

voc. l. pen.

e Regulariter

ex dolo defū-

cti datur ex

contractu a-

ctio inherede.

CAP. LXXV.

De perpetuis a & temporalibus actio-
nibus, & quæ ad heredes &
in heredes transeunt.

1 Ciuiles actiones sunt perpetuæ: sed
certo tempore ex constitutionibus
concluduntur. Pœtoria partim sunt an-
nales b, ut actio vi bonorum raptorum in
quadruplum: partim perpetuæ, ut quæ bo-
norum pœssionibus, & inde commissariis
vniuersalibus accommodantur quasi he-
redibus, & actio rui manifestum pr.

2 Pœnales ex malehens actiones (siue
sint merè pœnales, ut actio furti, siue mix-
tæ, ut vi bonorum raptorum) heredibus
regulariter dantur (excepitur actio iniu-
riarum, & si qua alia similibus a est) in he-
redes autem non competunt, nisi contra
defunctum his contestata fuerit. §. 1.

3 Actiones ex contractibus regulariter
non solum dantur heredibus, sed etiam
contra heredes. Quibusdam tamen casu-
bus e, ubi defunctus dolosè versatus est, &
nihil ad heredem ex eo dolo peruenit,
heres

1. & de oblig. & act. l. ex contractibus. 49. & de diu. reg. iur.
l. ad ea quæ. 57. l. hoc iure. 192. in fi. Excepitur. I. Actio ex
stipulatione iudicio sisti interp- sita in iudicio iniuriarum.
D. si quis cauit. l. si eum. 10. §. ult. II. Actio in factum aduer-
sus agri mensorem, qui falsum modum dixit. D. si mēs, falsi.
mod. dix. l. 3. §. pen. & l. 4. III. Actio tributoria. D. de tribut.
act. l. 7. §. ult. & seq.

heres non tenetur. l. §. i. vers. aliquando. f. Si vero an-

4 Si reus tempore litis contestatae con- te litum con-
demnari mereatur, & ante rem iudicatam fteletam sa-
actori satisfaciatur, officio iudicis convenit iugare pa-
eum absolvere. Hinc dictum est, omnia rariu sit, non
iudicia esse absolutoria non quia semper cogitur iudi-
reus absolvatur, sed quia semper contin- si m subire,
gere potest, ut absolvatur. D. de procu-
rat. l. si reus.

C A P. LXXVI.

De exceptionibus a.

73.

2 Exceptio est
actionis excu-
sio. D. h. r. l. i. z.

1 R Eorum defendendorum causâ ex- b Quia ex-
ceptiones sunt introductæ, ut actio, ceptiones, qua
quæ iuncto iure competit, exceptionis x- mox subitit.
quitate elidatur, in pr. tur, non cui-

2 Qui per metum, vel dolum, vel erro- es, sed præto-
rem id promissit quod non debebat: iure ria iuri.
civiliter tenetur b, sed prætoriam exceptionem c Dummodò
quod metus causâ, vel doli mali, vel in intra bienniu
factum defenditur. §. i. conqueratur.

3 Qui tamquam mutuam accepturus s. de liter. obl.
pecuniam stipulanti sponndit, similiter d Id est, iure
ipso iure tenetur, sed habet exceptionem civilis, quo in-
non numeratæ pecuniæ c. §. idem iuris. de re pacta regu-
qua §. cap. 46. lariter nullâ

4 Qui cum creditore suo pactus est de vim habent.
non petendo, nihilominus ipso iure a o- c Item est, si
bligatus est, sed pacti exceptione defen- iuraverit pe-
ditur. §. præterea debitor. titoru nō esse.

5 Similiter qui auctore deferente iura- D. de iure
vit se non debere, vel rem suam esse e, ex- iurand. l. sed
ceptione iurisiurandi agentem in perso- si possessori. 17.
nam, aut rem vindicantem summovet. in princ.
§. æquæ.

f Nota

tentis ante tempus, dictum est cap. 60. l. Exceptio pro-
them. 14. *curatoria est,*

10 Quædam exceptiones sunt dilato- *qua procura-*
riæ ex persona, vt exceptio procuratoria *tor repetitur;*
Quidam enim prohibentur procuratoris *vel quia non*
officio fungi, vt miles, & mulier m. *est verus pro-*
mes verò tam procuratorem dare, quàm *rator; id est,*
procuratores fieri possunt n. §. ult. *quia non ha-*
bet mandatū;

vel quia non
potest esse pro-
curator, ut
quia est mi-
les, vel mu-

C A P. LXXVII.

De replicationibus.

1 SI exceptio iniquè noceat, actori per *liet.*

Replicationem succurritur. Exempli m *Nota mi-*
gratiā, si creditor cum debitore pactus sit *uem & mu-*
de non petendo, postea in contrarium *liet m a pro-*
pactus de petendo: certè creditori actio- *curatoris offi-*
nem mouenti debitor exceptionem pacti *cio arceri: el-*
prioris opponere potest. sed hæc exceptio *lum, ne auo-*
a creditore eliditur posterioris pacti re- *curat a mili-*
plicatione. in pr. *tia: hæc, quia*

2 Viteriùs suadente aequitate, contra *procuratoris*
actoris replicationem datur reo duplica- *officium viri-*
tio. §. 1. & contra rei duplicationem actor *le est. C. de*
triplicat. §. & si rursus. & ita viteriùs, si *procurat. l. a-*
negotium ferat, res pigredi a poterit *lienā. 18. Ex-*
§. quarum. *cite, nisi pro-*

3 Exceptionum, quibus debitor defen- *curatores fiāt*
ditur, pleræque etiam fideiussori accom- *in rem suam,*
modantur, id est, in suam *modantur, id est,*

utilitatem. C. eo. l. 4. l. qui stipendia. 9.

¶ Iure ciuili, non iure canonico. ij. q. 7. c. infamis. & c. *seq.*

a Ad quadruplicationem, quincuplationem, &c.

b Qui

b Qui bonis morantur, ut exceptio pacti de non processu, non cōtendo: quodam for. res profunt, ut exdemnatur, mi-ceptio cessionis bonorum. §. ult. Illa dissi post cessione rei coherere, hic vero personam aliquid coherere. ff. de exceptio. l. 7.

non modicum

acquisierit:

tū neque te-

netur in quā-

tū facere po-

test, non in so-

lidum. §. de

act. §. ult.

a Omnia in-

terdicta sunt

de possessione

rei corporalis,

ut fundi: aut

de quasi posses-

sione rei in or-

poralis, ut v-

susfructu, vel

seruitutis:

quasdam ha-

bent admix-

tam causam

proprietas,

quatenus in

interdicto in

possessione

vincit, qui se domum

eff: probat D. h. t. l. 2. §. qua-

dam.

b Hoc conigeat, etiam cum agebatur in factum ex cau-

sa interdicti.

c Hoc interdictum, ut alia plura, a primis verbis edicti

nomen accepit.

C A P. LXXVIII.

De interdictis.

1 Interdictis prætor iubet aut prohibet aliquid fieri, cum de possessione aut

quali possessione et inter aliquos contēditur. in pr. Unde interdicta appellantur,

quasi inter duos litigantes dicta. §. 1. vers. rei corporalis, vltid est, inter actorem & reum sine iudi-

ce pedaneo. Cum enim prætor actionem de quasi posses-

dabat, etiam iudicem dabat et interdictum sine rei in or-

poralis, ut v- iudice dato.

2 Prima interdictorum diuisio est, quod aut prohibitoria sunt, aut restitutoria, aut

exhibitoria. §. 1.

3 Prohibitoria sunt, quibus prætor vetat aliquid fieri, quia sunt sequentia in-

terdicta. I. Interdictum ut possidetis, quo prohibet ne vis fiat ei, qui rem iam nobis-

lem sine vitio, (id est, neque vi, neque clam

vincit, qui se domum eff: probat D. h. t. l. 2. §. qua-

dam.

d Sub.

clām, neque precariò d) possidet e, quò d Sub. ab ad-
min. et possideat. II. Interdictum virubī, uersarie nihil
quo idem cadetur de eo, qui sine vicio enim nocet a-
rem mobilem possidet. De his duobus in- lium vs ex-
terdictis dicam j. thom. 8. III. De mortue pulisse, aut
i. ferendo, quo interdico prohibetur, ne clā arripuisse
vis fiat mortuum inferendi, quò ius infe alienam pos-
tendi habet. IV. Si quis in flumine publico gressum, aut
fictio f. V. N. quò in flumine publico g precariò aliū
ritā et ius h. e., quò et ius non getur. d. 9. 1. rogasse ut sibi
venit prohibita. possidere lice-

4 Restitutio facienda, quæ prætor restituit. *J. l. 2. §. 5. restitui aliquid iubet.* Talia sunt (exempli gratia.) I. *Quæ restitutio bonorum*: quo prætor iubet, ut bonorum possessor *hæc restituantur fidei.* possessio eorum, quæ quis pro herede aut e *Subaudi,* pro possessore possidet. Pro herede possidet, qui putat se esse heredem. Pro possessore *repare interdicti. d. vers.* fore autem, qui sit hereditatem ad se non pertinere. *J. l. 2. §. 1. adipiscenda. II. Unde fidei.* tunc prætor iubet, ut ei, qui vi de possessione *Subaudi,* sed sine iusti leuitus est, possessio restituantur. *d. §. 1. vers. restitutio.*

commodū as-
ferat. nam or-
namenti cau-
sa edificare

6. Secunda int. id. bonum diviſio, eſt, licet. D. ne
quod vel ſunt ad p. ſcende poſſeſſionis, *quid in loc.*
vel retinende vel recuperandæ. §. ſequens. *ſac. l. 1. §. quod*

7 Adj. Arr.

g. In flumine pro arboribus, in torrente hoc interdictum
locum n. n. habet. 1. de flum. 1.

habetur in bono auctoressimam, vel bonorum possessorum
dicimus, iuxta successionem, non factum successionis signi-
ficant.

i. Sic

i Sic dictum

est ab auctore

Salus iulia-

no, qui e lectu

perpetuum co-

posuit iussu

Imp. Hadria-

ni.

k Alij credi-

tores habent

interdictum

Saluvianum

utile non di-

rectum. D. de

Salu. in ex. d. l.

1. in pr. Quin

ipse quoque

fundi domi-

nus contra ex-

traneum pos-

sessorem habet

utile interdi-

ctum. d. l. 1. §.

1. C. de i. i.

l. 1.

l. De quibus

dixi §. them.

3. memb. 1.

m Hic dici-

tur rem de i-

nere, non pos-

sidere.

7 Adipiscendæ possessionis vocantur,

quæ ei vtilia sunt, qui nunc primùm pos-

sessionem adipisci conatur: ei verò, qui

possessionem amittit, sunt inutilia: veluti.

I. Interdictum *quorum bonorum*, de quo

dixi §. them. 3. memb. 1. II. Interdictum

Saluvianum: quo utitur dominus fundi &

de rebus à colono sibi pigneratis. §. adi-

piscendæ.

8 Retinendæ possessionis sunt inter-

dicta *uti cessetis*, & *ut rubi*: quorum

illud in immobilibus, hoc in mobilibus

rebus locum habet, utrumque autem est

peritorij iudicij præparatorium: quia non

potest actio peritoria institui, nisi constet,

uter sit possessor: cum & civilis & natura-

lis ratio faciat, ut alius possideat, alius à

possidente petat. His autem interdictis

vincit, qui tempore litis contestatæ possi-

det, nisi vi, aut clam, aut precario ab ad-

uersario possideat. §. retinendæ.

9 De possessione hæc obiter notentur.

I. Commoditas possessionis in eo posita

est, quòd in pari causa, id est, actore non

probante) iudicatur pro possessore. II. Pos-

sidet aliquis vel per se, vel per alium, qui

eius nomine in possessione est *m*, licet

eius iuri subiectus non sit, veluti per co-

lonum, inquilinum, depositarium, com-

modatarium. III. Solo animo possessio re-

tinetur: cum aliquis discedit tamquam

reus factus, licet nec ipse in possessione

corporaliter sit, nec eius nomine alius.

IV. Adipiscitur quis possessionem vel per

se, vel per alium, ut per procuratorem.

§. cap. 18. them. 4. V. Solo animo sine cor-

porali

porali apprehensione possessio non acquiritur. §. possidere. *biles hoc in-*

10 Recuperandæ possessionis est interdictum nō terdictum *unde vi*: per quod is, qui vi de *pertinet*, nisi possessione fundi vel ædium deiecit, co- *per cōsequen-*gitur deiecto, licet vi aut clam, aut p. *eciam*, si in eo nō à se possidenti, restituere possessionem. *idō fuerint*, Sed præterea violentus rei occupator pu- *unde quis de*nitur ex constitutionibus. §. cap. 5. *th. 2.* *actus est*, & lege Julia de vi publica vel privata. *hinc ratione* §. *cap. ult. them. 2. membri. 6.* *sint amisse. D.*

11 Tertia diuisio est, quod alia sunt *de vi & vi* interdicta simplicia, in quibus alter est *arma. l. 1 §.* actor, alter reus; alia duplicia, in quibus *illud.* uterque tam actoris quam rei partes su- *o Nam actor*stinet. Omnia interdicta restitutoria vel *st, qui sibi* exhibitoria sunt simplicia. Prohibitorio- *restitu*, vel rum alia sunt simplicia, veluti, *Ne quid in exhiberi se-* loco *pro fiat*, *Ne quis in flumine publ co, tunc reus autē* ripæ *ve eius fiat*: (nam actor est, qui petit *est, à quo id* ne fiat: reus autem, qui facere conatur) *petitur.* alia duplicia, ut interdictum *vis possidetis*, p. *Olim præ-* & *utrule. §. pen.* *tor interdicta*

12 Quoties extra ordinem ius dicitur, *reddebat, &* (qualia sunt hodie omnia iudicia) non est *actiones ac* necesse à prætore viuo i interdictum *iudices dabat.* di, & ex eo actionem dari, ut olim fiebat: *Hodie inter-* sed perinde iudicatur sine interdictis, ac si *dicta ipso iu-* vilis actio ex *causā interdicti reddita* *re redduntur,* *& actiones* *ipso iure dan-*

2 *Exposita
sunt triaturis
abiecta, perso-
nae, & ac-
tiones, ex
quibus iudi-
cia constant:*

*nunc igitur
de iudiciis
dicendum: &
prius de pri-
uatis, quam
de publiis,
quia quae ha-
bentur dicta*

*ad ius
privatum per-
tinent. In his
rebus actione directa, mandati actione di-*

*recta,
cui sunt, actor, reus, iudex: quibus omnibus rescribitur,
ut recte officio suo fungantur. Litigantium officium est ne
temere litigent: quod ipse statant duo iuris praecepta: primum
utrique litiganti commune, ne mala fide litigent, id est,
si sciant se habere malam causam: secundum actoris pro-
prium, ne sine venia praetoris certas personas in ius vocet.
Utunque hic est, explicatur. d. offi. 10 iudicis dicitur tit.
seq. Quod ad primum attinet, quod minus hominis mala
fide litigent, iurciurando calumnia them. 1. condemnatio-
ne pecuniaria, them. 2. & infamia metu coercentur.
them. 3.*

*h. Non iuranti se habere bonam causam, sed se ita credere
& ex firmare. Inde à Deo dicitur hoc vocatur iuramen-
tum credulitatis, quod si iurarent ita rem se habere, diceretur
iuramentum veritatis.*

C A P. LXXIX.

De poena temere litigantium a.

1 **A**ctor, reus, & viriusque partis ad-
uocati coguntur iurare de calum-
nia, id est, se bona fide litigare, quod bo-
nam causam se rueri putant b. § 1.

2 Reus propter iudicationem ex qui-
busdam causis in duplum damnatur. §.
cap. 6. them. 1. u. vers. notandum.

3 Ex quibusdam causis damnati no-
tantur infamari: ut damnatus furti vi bo-
norum raptorum iniuriatum, de dolo, tu-
telae actione directa, mandati actione di-

*recta,
cui sunt, actor, reus, iudex: quibus omnibus rescribitur,
ut recte officio suo fungantur. Litigantium officium est ne
temere litigent: quod ipse statant duo iuris praecepta: primum
utrique litiganti commune, ne mala fide litigent, id est,
si sciant se habere malam causam: secundum actoris pro-
prium, ne sine venia praetoris certas personas in ius vocet.
Utunque hic est, explicatur. d. offi. 10 iudicis dicitur tit.
seq. Quod ad primum attinet, quod minus hominis mala
fide litigent, iurciurando calumnia them. 1. condemnatio-
ne pecuniaria, them. 2. & infamia metu coercentur.
them. 3.*

*h. Non iuranti se habere bonam causam, sed se ita credere
& ex firmare. Inde à Deo dicitur hoc vocatur iuramen-
tum credulitatis, quod si iurarent ita rem se habere, diceretur
iuramentum veritatis.*

c Non

recta e d, pro socio, quæ actio utrimque e d Nō actio directa est. Ex nonnullis causis e non tantum contrarium damnatos, sed etiam pactos infamia: quænam sequiturvi facti, vi bonorum rapturum, o: actum iniuriarum, se dolo. §. ex quibusdam.

4 Omnium actionum instituentiarum principium est vocatio in ius. Sed quibusdam, ut parentibus, hæc reuerentia debetur, ne in ius vocentur sine venia à prætoris petita & impetrata. Qui scis fecerit, quinquaginta aureis punitur b. §. vit.

famia dreg - tur, de quer - gulariter non agitur in iudicio contra - ritus ut in ar - rectis D. de his qui non.

infam. d. 6. §. ult. si quando autem iudicio contrario de rupta fide a -

C A P. LXXX.

De officio Iudicis.

Iudex non aliter iudicare debet, quam iure scripto, aut moribus constitutum est, in p.

2 Si in rem actum sit, iudex hæc obseruare debet. I. Si contra petitem iudicandum puet, reum absoluat. II. Si reus e id est, ex de-

gatur, dam - natus infa - miam nō vi - tabit. d. l. 6. §. m. d. l. 1. G. m. d. l. 1. hñs, non ex

O o

contractibus. D. l. 1. l. 7.

f. Reſto instituentiarum, non, institutarum: quoniam instituta lris principum non est in ius vocatio, sed lris cōtestatio. D. de re hab. l. amplius 17. & C. de lit. cōtest. l. 1. n. g Non semper imperatur, sed ita demum, si actio famula non sit, interdum etiam si famula sit, videlicet si lris grauiſſima uentus aſpectus à patrono. sit. D. de in ius voc. l. sed si hæc lege. l. 1. d. pater int.

h. E: si tantum in are non habebit corpore pœnam luet. D. d. l. l. l.

a Ne quidem ex reſcripto Principis. C. si cont. ius vel util. public. l. l. l.

b r e

b *Ve quia res* sit condemnandus, cum inbeat rem resti-
 alio loco est. tuere vñā cum fructibus. III. Si reus non
 e longius aut more faciendæ causā, sed iuste *b* dilatio-
 brevis, pro nem ad rem restituendam petat, certum
 fuit circum- tempus e ei concedat, dummodo datis fi-
 stantis. deiussoribus caueat se litis æstimationem
 d Neque per- soluturum, nisi intra illud tempus rem re-
 ceptos, nondū stituerit. §. & si in rem.

consumptis, si 3 De fructibus hæc notentur. I. Cū
 vel industria malæ fidei possessor condemnatur, eadem
 les sint, vel penè ratio in fructibus habetur, siue rei
 ipse ex causa vindicatione actum sit, siue hereditatis pe-
 onerosa, puta titione: quia malæ fidei possessor omnes
 amptionis pos. fructus restituere cogitur, siue eos perce-
 sseat. §. c. 20 perit, siue neglexerit. II. Bonæ fidei posses-
 de rer. diuis. sor neque fructus consumptos, neque ne-
 zhe. 8. memb. glectos i restituere tenetur. III. Quicum-
 28. Item con- que possessores restituunt omnes fructus
 nentus peti- à die litis contestatæ, quia post litis con-
 tione heredi- testationem omnes possessores malæ fidei
 satis non te- sunt. d. §. & si in rem.

netur, nisi in 4 De iudicio ad exhibendum hæc no-
 quantum fa- tentur. I. Non sufficit, si reus rem exhibeat,
 etus est locu- nisi etiam rei causam exhibeat, id est, ve-
 pletior. D. de eam causam habeat actor, quam habet
 hered. petit. I. si res statim ac est actum, exhibita fuisse.
 item veniūt. idcirco is quoque damnatur, qui rem vsq-
 20. §. prater. captam exhibet. II. Reus damnandus est
 vor. eos autē etiam in fructus à die litis contestatæ
 e Generaliter vsque ad sententiam definitum. III. Si
 dicit dari tē- reus tempus exhibendi causā sine frustra-
 pus, nec locu- tione petat, iudex ei tempus ad exhiben-
 quantū tem- dummodo se exhibiturum caueat. IV. Si
 poris conce- reus
 dendum sit: hoc igitur iudicis arbitrio committitur. D. de
 in. delib. l. 2. §. ult.

reus nec statim iussu iudicis rem exhibeat, nec se exhibiturum caueat, condemnandus est in id quod actoris interest rem initio litis contestate exhibitam fuisse, si ad exhibendum.

5 In iudicio familiae erciscundae iudex haec obseruet. I. Singulas res singulis heredibus adiudicet. II. Si cuius pars praeponderet, hunc coheredibus in pecuniam condemnent. III. Eum quoque cohereditus pecuniam condemnent, qui solus fructus ex re hereditaria percepit, aut rem hereditariam corripuit, vel consumpsit. si familiae.

6 In iudicio communi diuidundo sic locutione distinguitur: Aut de pluribus rebus actum est, aut de una. Primo casu ea obferuet iudex, quae proximè diximus de iudicio familiae erciscundae. Secundo casu obseruet

consequentia praepcepta. I. Si res commodam diuisionem recipiat, singulas partes singulis adiudicet; & si cuius pars praeponderet, eum inuicem certam pecuniam alteri damnet. II. Vel nullo modo, vel non commodè

res diuidi possit, totam rem uni adiudicet, eumque in partem aestimationis alteri condemnent. eadem.

7 In iudicio finium regundorum. I. Non adiudicet uni ex fundo alterius, nisi opus sit ut euidentionibus finibus agri distinguantur, quam distincti antea fuerant. II. Cum ita adiudicat, eum cui adiudicat, alteri certam pecuniam condemnent. III. Eum quoque pecuniam condemnent, qui contra fines aliquid malitiosè commisit, puta

si iussu accipe pro inter. locutione, qua etiam vocatur arbitrium.

nam hac actio est arbitraria. §. de act. §. praterca.

§ iudex per sententiam definitiua, quae dictam inter-

locutionem obferuat. si temerariè absiuit, consequentia

damnat, ut sit in omnibus iudicis arbitrio.

h Comm. §. quadam. §. de actio.

Contum. §. item si inter. & §. seq. §. de oblig. quo

quis. ex tra. k Ve honor. l eque.

l Ve exigua

ades, paruos agellus, vel hortulus.

Qui termini pudes finales *m* finatus est *n*, vel arbores
nes ac fines a- finales excidit IV. Contumacem condem-
prorum di- net *o*, qui se iubente ag *os* metiri passus
si possunt. non est. §. pen.

n *His capitis* 8 Quod aliquo ex supra dictis iudiciis
atur ceteru- alicui adiudicatur, id statim eius fit. §. ult.
dictu extraor-

dinarium de
termino moto:

C A P I T U L U M LXXXI.

o Pro arbi-
trio.

De publicis iudiciis a.

a Superiores

duo tituli ad 1

iudicia pri-

uata perti-

nent: hic tit.

per actiones ordinantur.

in prin. sed vel

de publicis iu-

dicis institu-

nem, vel per inquisitionem, ut in Epit. iuris

tiones iuris exposui.

concludit.

Publica dicuntur, quia e-

rum perfe-

b Exceptis

cuius regulariter b

cuius e populo con-

ducitur. §. 1.

et publico a-

gere prohiben-

peena caput eximit e ciuitate Romana,

rit. D. de ritu

quod vel morte fit, vel libertatis d, aut ci-

uitatis e amissione: & non capitalia, quae

4 §. 1. etiam.

infamiam irrogant f cum damno pecunia-

rio. §. publicorum, corporaliue coeercen-

ti. p. i. accusa-

ne, ut fustigacione. ff. hoc tit. l. 1.

re §. 1. l. seq.

A Superioribus iudiciis tam in insti-
 tuendo, quam in exercendo, longè
 distant iudicia publica quae quidem non
 per actiones ordinantur. in prin. sed vel
 per accusationem, vel per denunciatio-
 nem, vel per inquisitionem, ut in Epit. iuris
 exposui.

2 Publica dicuntur, quia e-
 rum perfectio regulariter b cuius e populo con-
 ducitur. §. 1.

3 Diuiduntur e in capitalia, quorum
 poena caput eximit e ciuitate Romana,
 quod vel morte fit, vel libertatis d, aut ci-
 uitatis e amissione: & non capitalia, quae
 4 §. 1. etiam infamiam irrogant f cum damno pecunia-
 rio. §. publicorum, corporaliue coeercen-
 ti. p. i. accusa-
 ne, ut fustigacione. ff. hoc tit. l. 1.

4 Publica
 c. vide l. 2. D. h. t.

d Libertatem amittit, qui maximam capitis diminutio-
 nem patitur. §. de cap. diminut. §. 1.

e Ciuitas amittitur salua libertate per mediam capitis de-
 minutionem. §. 1. tit. §. minor.

f Multo magis iudicia capitalia infamiam irrogant.

g Anten.

4. Publica iudicia sunt. I. Legis Iuliae g. *Ant. n.* de crim. ne laesa maiestatis. cuius criminis *p. p. n. n. n.* species est crimen perductionis *h.*, id est, si non cum aliquis contra Imperatorem, vel rem stare quis sit publicam, & aliquid machinatur: quo casu *anct.*, subi-rogatur poena gladij, & memoria rei *caus.* tamen etiam post mortem damnatur *l. s. publica. latam fuisse.* II. Legis Iuliae *l.* de adulteriis. Hac lege pu- *C. Casare.* niuntur adulteri & Sodomitae gladio *n. n. h.* Inde dicti, verò, qui sine vi virginem aut viduam ho- *quod per. uel.* nestè viuentem stuprauit, si honestior sit, *les sunt h.* confiscationem dimidiaë partis bonorum *stes.* D. de patitur: si humilis sit, fustigatur & relega- *verber. signi.* tur *n. s.* item lex Iulia de adulteriis. III. Le- *l. quos n. n. n.*gis Cornelie de sicariis. Hæc lex gladiop *stes 234.* punit homicidas, & eos qui hominis occi- *i d. n. contra* dendî causâ cum telo ambulant (teli ap- *salatem Im-* pellatione non solum id significatur, quod peratoris. *vel* arcu mittitur, sed etiam quicquid in manu *republica.*

O o 3

k Si fortè cor-

ringat reum antè mori, quàm accusatus, & vel saltem quàm damnatus sit. Hoc autem est speciale, & contra regu- *am* iuris: quia regulariter delicta morte delinquentium extin- *guuntur.* C. si reus vel accusat. *mort. fue. l. 1. & seqq.*

l Lata ab Augusto. D. de adulter. l. 1.

m Lex Iulia ita lata est, ut adu'teros relegaret, sed consi- *tutionibus* effectum est, ut poena legis Iulie sit *mors.* C. de adulter. *l. quamuis. 30. in fi.*

n Poena exacerbat in tutorem, qui pupillam suam corru- *pit,* qui deportationem & confiscationem patitur. C. si qui- *eam* cuius tut. *fue. corrup. l. vnac.* & in mulierem ac *cius* seruum, qui se turpiter iunxerunt: ultimo namque supplicio *afficiuntur.* C. de mulier. *que prop. seru. iunxit l. vnic.*

o Lata à Cornelio Sylla dictatore.

p Poena legis Cornelia fuit deportatio, que in viris hone- *ribus* retenta est: alij capite puniuntur. D. de sicar. *l. 3. s. per*

tertia parte ciuim sed alias poenas irrogant. §. pen.
amplius, quā §. Perfectior iudiciorum publicorum
debet: veluti scientia ex Digestis: peti debet. §. ult.
qui 30. debet.

40. persolvere

cogitur. Quod leg. lul. pecul. l. 4. §. qua lege.

i Id est, ex lib. 48. Digestorum

ANACE

ANACEPHALEOSIS.

LIBER I.

1 **U**l prudentiæ finis est iustitia: iustitiæ obiectum est ius: quod quadrifariam diuiditur. Primo aut est publicum, aut priuatum.

2 Priuati autem partes sunt, ius naturale, ius gentium, & ius civile. Secundo vel est scriptum vel nō scriptum. Tertiō partim est mutabile, partim immutabile. Quarto aut versatur in personis, aut in rebus, aut in actionibus. 3 Quod ad personas attinet, ciuicum Romanorum alij sunt filijfam. in potestate parentum constituti, alij patresfam. qui sui iuris sunt. 4 Patria potestas constituitur iustis nuptiis, legitimatione, 5 & adoptione. 6 Soluntur autem variis modis. 7 Partimfam. alij sunt in tutela, alij in curatione, alij neutro iure tenentur. Tutores constituuntur. 8 Aut testamento: 9 Aut lege, ut agnati (10 sed agnatio per capitis diminutionem tollitur,) 11 parentes, 12 & tutores fiduciarij: 13 aut à magistratu. Qui vero tutor datus est, partim negotia pupillaria gerit, 14 partim pupillo gerenti adiutor est, 15 donec tutela finiatur: 16 tuncque curatione succedit. 17 Tutoribus autem & curatorem tria communia sunt: satisfactio, 18 excusatio, 19 & ob suspicionem remotio. Hactenus de personis.

LIBER

1 De iust.

2 De iure

natur. gent.

3 De patria

pot.

4 De nupt.

5 De adop-

tionib. s.

6 Quibus

modis ius

potestatis

terminatur.

7 De tutel.

8 Quæ testa-

mento tu-

tores dari

possunt.

9 De legi-

tatione rñ

vel agnato-

rum tutela.

10 De capi-

tis dimi-

nutione.

11 De legit.

parent. tut.

12 De fidu-

ciaria tut.

13 De tute-

la datua.

14 De aucto-

ritate tuto-

rum.

15 Quibus

modis tute-

la finitur.

16 De cura-

to.

17 De satisf.

re vel cu-

18 De excu-

satio. tutor.

vel curato-

19 De sus-

pensis tuto-

rum.

LIBER II.

10 De rer.
diuif.21 De reb.
corporal. &
incorp.22 De fer-
uitur. præd.

23 De vñf.

24 De viu.
& habitat.25 De vñf.
& lōgi tēp.
p. ffeñion.26 De do-
nationibus.27 Quibus
alien. licet,
vel non.28 Per quas
personas
nobis ac-
quiritur.29 De test.
ordinandis.30 De mñta
tel. tēto.31 Quib. nō
est permif-
sum f. con-
testamentū.32 De exhe-
redat. liber.33 De here-
dit. iñf. iñf.34 De vulg.
fubstitut.35 De pupi-
l. fubstitut.36 Quibus
mod. testa-

menta infirmantur.

37 De inefficiofo testam.

38 De hered.

39 De legatis.

40 De adēptione legato.

41 De lege fideicom.

42 De fideicommissis heredit.

43 De fingulis reb. per fideicommissis relicis.

44 De codicillis.

Rerum duo attributa considerantur do-
minium, & obligatio. Dominū acqui-
ritur aut iure gentiū, aut iure ciuili. 20 Iure
gentium acquiruntur tantum res corpora-
les. 21 Iure ciuili tam corporales, quam in-
corporales, 22 vt seruitutes prædiales,
23 vel personales, nēpe vsus fructus, 24 vsus,
habitatio. 25 Ciuiles autem modi acquiren-
di sunt particulares, aut vniuersales. Parti-
culares duo declarantur, vsu capio, 26 & do-
natio. 27 His modis quod ab alio alienatur,
28 acquirimus vel per nosmet ipsos, vel per
alios. Vniuersales tres declarantur. Primus
modus est hereditas, 29 vel ex testamento
defertur, vel ab intestato. 29 Item verò totū
negotium, quod testamenti ordinandi causa
fit, inter testatorem & heredem vertitur. Te-
stator vel est paganus, 30 vel miles, 31 vel
nullo modo testari potest. 32 In herede spe-
ctatur exhereditatio, 33 & institutio: quæ sit
aut primo gradu, & propriè vocatur institu-
tio, 34 aut secundo gradu, vt substitutio vul-
garis, 35 vel pupillaris. 36 Porro testamen-
tum rectè factum infirmatur vel ipso iure,
37 vel per querelam inofficiosa, & senten-
tiam iudicis. 38 Quor autem accidunt
testamentis hec tres qualitas: 39 legata,
40 quæ interdum communentur, vel transfe-
runtur, 41 vel per legem Falcidiam minu-
untur: 42 Fideicommissa tam vniuersalia,
43 quam particularia: 44 & codicilli.

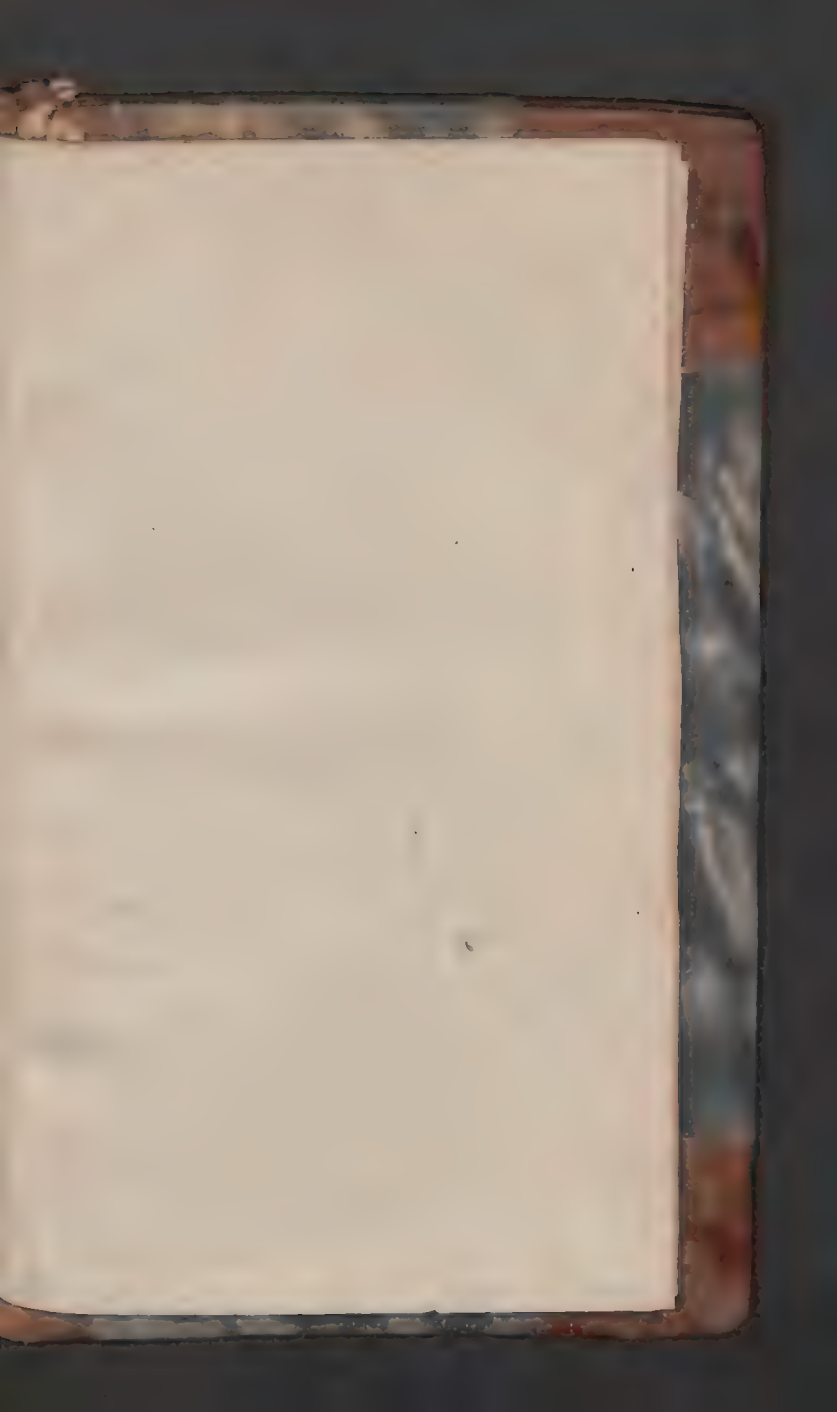
45 De inefficiofo testam. 38 De hered. &
qualitatibus & different. 39 De legatis. 40 De adēptione legato.
41 De lege fideicommissi. 42 De fideicommissis hereditatibus.
43 De fingulis reb. per fideicommissis relicis. 44 De codicillis.

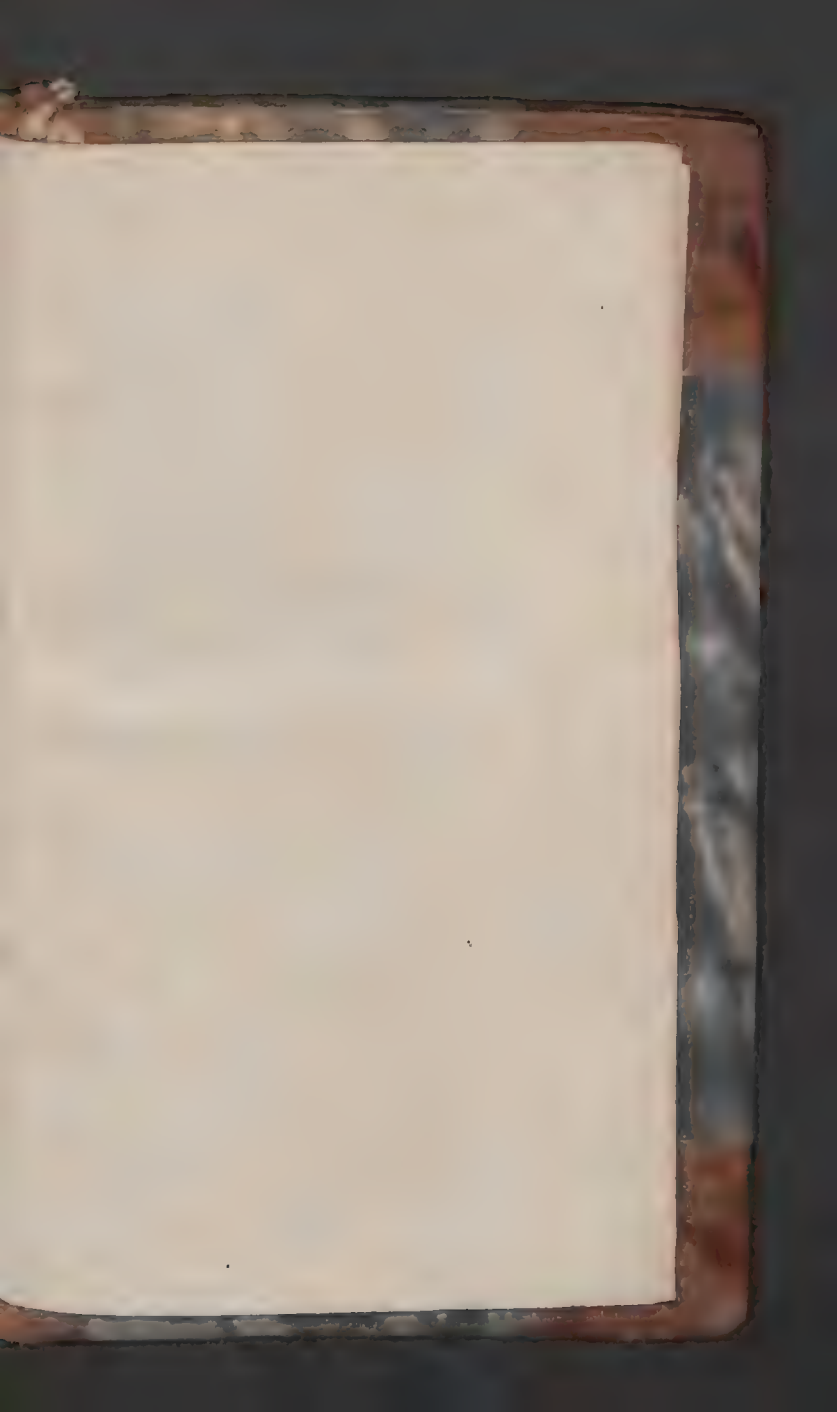
LIBER III.

45 **H**ereditatis ab intestato tres sunt ordines: 46 & in vno ordine sunt plures gradus. 47 Secundus vniuersalis acquirendi modus est bonorum possessio. 48 Tertius est acquisitio per arrogationem. Haftenus de dominio. 49 Deinceps agitur de obligationibus: quae vel ex contractu nascuntur, vel ex quasi contractu, vel ex delicto, vel ex quasi delicto. 50 Contractuum alij reperiuntur, vt mutuum, commodatum, depositum pignus: 51 alij verbis, vt stipulatio (52 quae vel fit per vnum reum, vel per duos reos; 53 & vel est praetoria, vel iudicialis, vel communis, vel conventionalis; 54 rursus vel est utilis vel inutilis: 55 item vel est re promissio, vel satisfactio, vt cum dantur fideiussores) 56 alij literis: 57 alij consensu, 58 vt emptio & venditio, 59 locatio & conductio, 60 societas, 61 mandatum. 62 Quasi contractus sunt, vt negotiorum gestio, tutela, rei vel hereditatis communio, aditio hereditatis solutio indebiti. 63 Commune obligationibus ex contractu, & ex quasi contractu est, vt per certas personas acquirantur, 64 & certis modis tollantur.

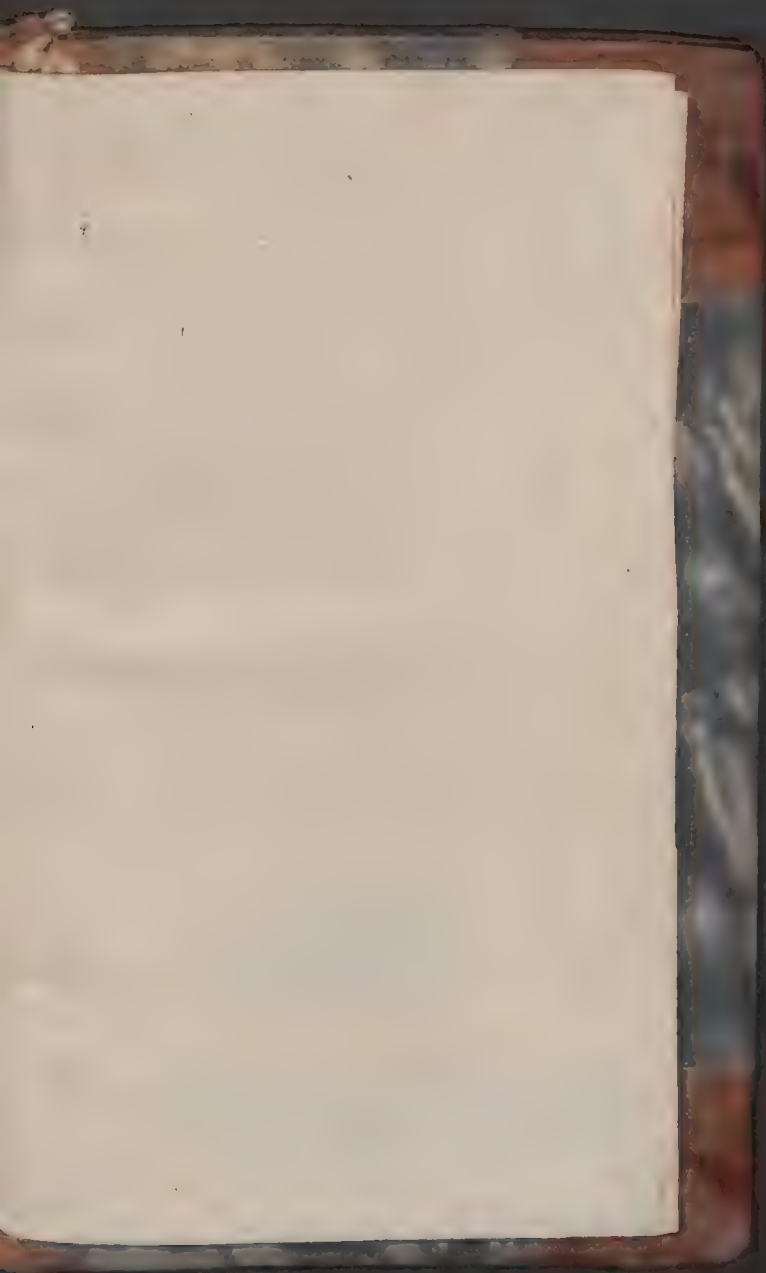
LIB. 55 de fideiussoribus.

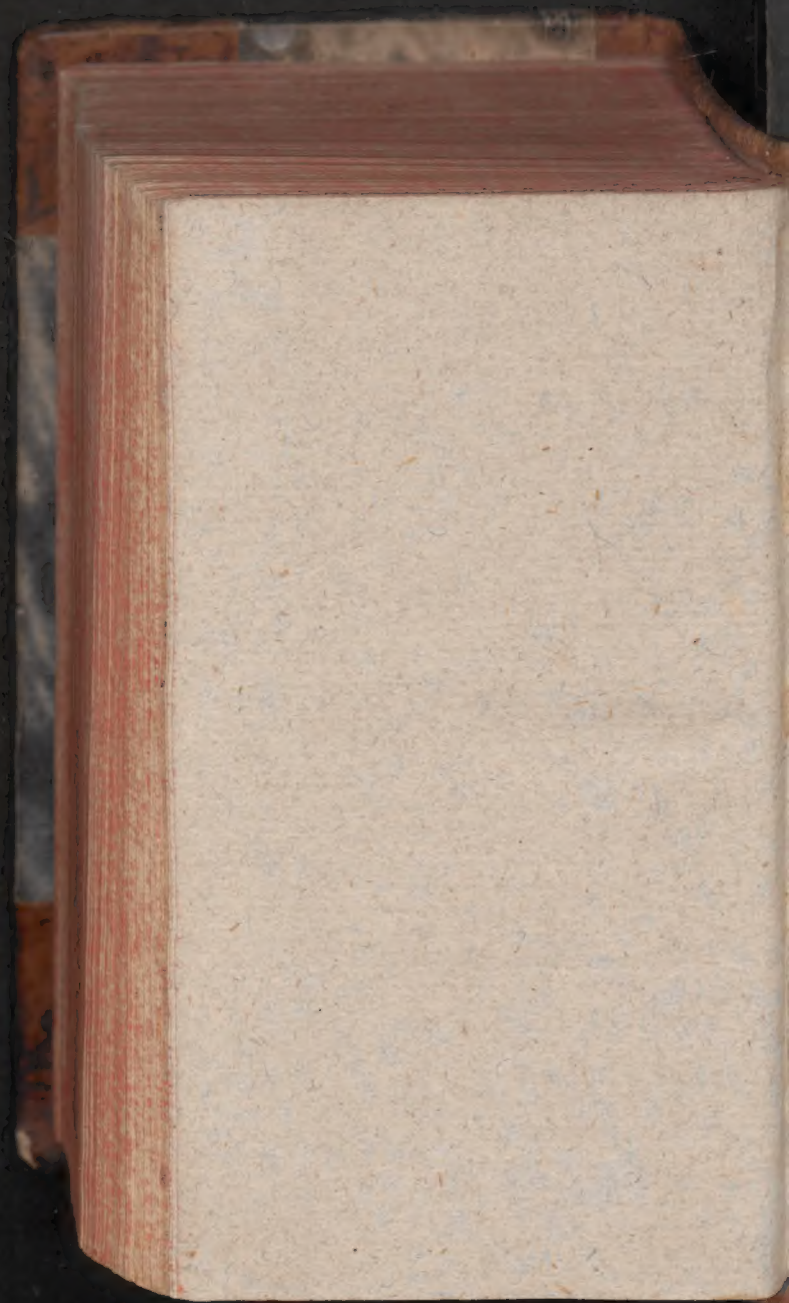
55 de licet obligatione. 57 de obligationibus ex consensu. 58 de emptione & venditione. 59 de locatione & conductione. 60 de societate. 61 de mandato. 62 de obligationibus quae quasi si ex contractu nascuntur. 63 Per quas personarum obligatio acquiritur. 64 Quibus modis tollitur obligatio.











Biblioteka Jagiellońska



stdr0029917



INSTITUTION
DE L'INSTRUCTION
PUBLIQUE
DE LA SEINE

